



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO

La Desproporcionalidad de la Pena en los Delitos de Maltrato Animal

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADO

AUTOR

César Augusto Huarcaya Isla

ASESOR

Mg. César Augusto Israel Ballena

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN

Derecho Penal

LIMA – PERÚ

2017

Página del Jurado

Presidente

Secretario

Mg. César Augusto Israel Ballena

Vocal

Declaración Jurada de Autenticidad

Yo, Cesar Augusto Huarcaya Isla, con DNI N° 48149681, a efecto de cumplir con las disposiciones vigentes consideradas en el Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo, declaro bajo juramento que:

1. La tesis es de mi autoría.
2. He respetado las normas internacionales de cita y referencias para las fuentes consultadas, por lo tanto, la tesis no ha sido plagiada ni total ni parcialmente.
3. La tesis no ha sido auto plagiada; es decir, no ha sido publicada ni presentada con anterioridad para obtener grado o título profesional alguno.
4. Los datos presentados en los resultados son reales; no fueron falseados, duplicados ni copiados y por tanto los resultados que se presentan en la presente tesis se constituirán en aportes a la realidad investigada.

En tal sentido de identificarse fraude plagio, auto plagio, piratería o falsificación asumo la responsabilidad y las consecuencias que de mi accionar deviene, sometiéndome a las disposiciones contenidas en las normas académicas de la Universidad César Vallejo.

Lima, diciembre de 2017

César Augusto Huarcaya Isla
DNI N° 48149681

Presentación

Señores miembros del Jurado:

La presente investigación titulada **La Desproporcionalidad de la Pena en los Delitos de Maltrato Animal** que se pone a vuestra consideración tiene como propósito determinar la desproporcionalidad de la pena que se incurre en este delito, por lo cual se puede ver que el Artículo 206 – A del Código Penal ha incurrido en una desproporcionalidad de la pena puesto que se pondera más la vida de un animal que la integridad física o mental de una persona.

Así, cumpliendo con el reglamento de grados y títulos de la universidad César Vallejo, la investigación se ha organizado de la siguiente manera: en la parte introductoria se consignan la aproximación temática, trabajos previos o antecedentes, teorías relacionadas o marco teórico y la formulación del problema; estableciendo en este, el problema de investigación, los objetivos y los supuestos jurídicos generales y específicos. En la segunda parte se abordará el marco metodológico en el que se sustenta el trabajo como una investigación desarrollada en el enfoque cualitativo. Acto seguido se detallarán los resultados que permitirá arribar a las conclusiones y sugerencias, todo ello con los respaldos bibliográficos y de las evidencias contenidas en el anexo del presente trabajo de investigación.

El autor

Dedicatoria

A Dios por guiarme para que culmine mis estudios de Derecho. A mi madre por ser una persona que me ha ofrecido cariño y amor. Al Mg. Cesar Augusto Israel Ballena por guiarme en los procesos de la investigación y a mi abuela por ser como una segunda madre para mí.

Agradecimiento

Agradezco a los docentes de la Facultad de Derecho por inspirarme en esta investigación. Así mismo debo agradecer de manera especial a mi asesor metodológico, Mg. Cesar Augusto Israel Ballena por su valiosa orientación brindada, su apoyo y paciencia. Quiero expresar también mi más sincero agradecimiento a la Dra. Nilda Roque Gutiérrez, por enseñarme y apoyarme etapa por etapa en el desarrollo de la investigación cuando se encontraba en la fase de Proyecto de Investigación. Pero así también a mi madre por una motivación constante llena de amor, paciencia y consejos que me sirvieron de aliento para no rendirme y superar las adversidades. Finalmente, agradecer a mis amistades por brindarme su apoyo incondicional en la realización de la presente investigación

Índice

Página del Jurado	1
Declaración de Autenticidad	2
Presentación	3
Dedicatoria	4
Agradecimiento	5
Índice	6
Resumen	7
Abstract	8
I.INTRODUCCIÓN	9
Aproximación Temática	13
Trabajos Previos	14
Teorías relacionadas al tema	24
Formulación del Problema	43
Problema General	44
Justificación del Estudio	45
Objetivos	46
Supuesto	48
II.METODO	49
2.1.Tipo de Estudio	50
2.2. Diseño de Investigación	52
2.3. Caracterización de Sujetos	53
2.4 Población y Muestra	54
2.5. Técnicas e Instrumento de Recolección de Datos, Validez	55
2.6. Método de Análisis de Datos	56
2.7. Unidad de Análisis: Categorización	57
2.8 Aspectos Éticos	59
III. RESULTADOS	61
IV. DISCUSION	73
V. CONCLUSIONES	81
VI. RECOMENDACIONES	83
VII. REFERENCIAS ANEXOS	85

RESUMEN

La presente investigación titulada “La Desproporcionalidad de la Pena en los Delitos de Maltrato Animal” tiene como objetivo demostrar la desproporcionalidad de la pena en este tipo de delitos, partiendo que el animal silvestre y domestico agraviado de este hecho ilícito no es considerado sujeto de derecho por ende la pena no debería ser 3 años ni superior a los 5 años como lo establece el Artículo 206 – A del Código Penal, ahora bien es menester destacar que la pena se contradice con otros bienes jurídicos como el de la vida , el cuerpo y la salud , más específicamente en el Delito de Lesiones Leves puesto que la pena máxima es de dos año en este tipo de delitos , por ende la pena en estos casos es menor a lo establecido en el Artículo 206 – A , el legislador no tuvo en cuenta la ponderación de bienes jurídicos, ya que si se aplicara el Test de Proporcionalidad Penal tendría como resultado la ponderación de un bien jurídico sobre el otro , por lo cual no habría una ponderación de los mismos . En la metodología para esta investigación cualitativa se utilizó las técnicas de recolección de datos; como análisis documental y entrevistas

Palabras Clave

Desproporcionalidad, Actos de Crueldad, Maltrato, Animal Silvestre, Animal Doméstico, Bien Jurídico Protegido.

ABSTRACT

The present investigation titled "The Disproportionality of the Penalty in the Crimes of Animal Abuse" has as objective to demonstrate the disproportionality of the punishment in this type of crimes, assuming that the wild and domestic animal aggrieved of this illicit fact is not considered a subject of law therefore the penalty should not be 3 years or more than 5 years as established in Article 206 - A of the Criminal Code, now it is necessary to emphasize that the penalty is contradicted by other legal rights such as life, the body and health, more specifically in the Crime of Minor Injuries since the maximum penalty is two years in this type of crime, therefore the penalty in these cases is less than what is established in Article 206 - A, the legislator did not have the weighting of legal assets counts, since if the Penal Proportionality Test were applied, it would result in the weighing of one legal right over the other, for which reason no was a weighting of them. In the methodology for this qualitative research, data collection techniques were used; as documentary analysis and interviews.

Key Words

Disproportionality, Acts of Cruelty, Abuse, Wild Animal, Pet, Legal Well Protected.

I. INTRODUCCIÓN

Aproximación temática

El abandono y maltrato animal es considerado un acto malicioso y mal intencionado por la sociedad, ya que se expone a los animales a condiciones infrahumanas y degradantes, a consecuencia de estos actos en nuestra legislación se publicó la norma contra protección animal, en dicha norma se establece la protección y bienestar a favor de los animales en nuestro país.

De la misma manera se agregó un nuevo artículo al Código Penal este es, el artículo 206-A que tipifica los actos de crueldad y maltrato contra animales silvestres y domésticos, con una pena máxima de tres años. Lo más interesante de este artículo es que, añade la agravante que nos dice: que, si producto de los actos de crueldad o abandono a que fue sometido el animal este muriese, la pena sería mínimo de tres años y máximo de cinco años, con ciento cincuenta a trescientos sesenta días – multa y con inhabilitación de conformidad con el numeral 13 del artículo 36 del código penal.

Ahora bien, es menester destacar que dicho artículo cae en una contradicción con relación a la pena de ciertos artículos ya previstos en el código penal, citando un ejemplo al artículo 122 del mismo cuerpo normativo, que tipifica el delito de lesiones leves imponiendo una pena mínima de 2 años y un máximo de 5 años, pero si la víctima muere o existen agravantes la pena es de 6 y 12 años.

Del análisis de los dos artículos se advierte una desproporcionalidad ante la sanción penal contra un animal silvestre y/o domestico con relación a la vida o integridad física de un ser humano, puesto que como se advierte la pena sería más grave si fuese un animal mientras que tratándose de una persona es sumamente leve la sanción, razón por la cual consideramos desproporcional en estos dos casos

Otra incoherencia que podemos encontrar en el artículo 206-A del Código Penal es que se sitúa al animal silvestre o doméstico como agraviado de este delito, el cual no termina de encajar en el ordenamiento jurídico penal peruano puesto

que tanto el agraviado como al imputado (personas) son sujetos de derecho, a quienes se le impone derechos y deberes que puedan responder frente a la sociedad.

Para Fernández, C. (1992) el sujeto de derecho, es aquel al cual el Estado le puede atribuir, derechos y deberes. Siguiendo a Sessarego este hace una definición más amplia sobre lo que es sujeto de derecho y lo define que en la experiencia jurídica no es nadie más que el ser humano, sea antes de nacer o después de nacer, ya sea individualmente o colectivamente.

Entonces la definición de sujeto de derecho resulta genérica y no específico ya que solo se designa al ser humano que ha tenido experiencia jurídica, ya sea que se le considere individualmente o colectivamente, esto resulta de vital importancia al momento de definir que es un sujeto de derecho en sí, como se comporta y como el ordenamiento jurídico los considera como tales, sin importar como el sujeto de derecho se desarrolle ya sea de manera colectiva o individual.

Para Torres, A. (2002) el sujeto de derecho no es más que el ser humano desde su concepción hasta su muerte, sea una persona individual (persona natural o física) o colectiva (persona jurídica).

Continuando con el Jurista Torres, este autor responde a la pregunta de que es, el sujeto de derecho y nos dice, es aquel ser humano desde su concepción hasta su muerte, ahora bien, las personas jurídicas tienen que estar referidas a los seres humanos, porque son las personas naturales quienes las componen y las personas naturales no son más que seres humanos. Para la expresión “sujeto de derecho” es equivalente a “ser humano”. Sujeto de derecho y persona son dos términos que aluden a un mismo ser: el ser humano.

Para Alzamora, J. (1978), este autor define al sujeto de derecho como aquel centro de imputación normativa, entendida como el enlace de todos los actos que constituyen un sector del ordenamiento jurídico. Por eso debe considerarse que es persona y no un ente, sometido a la causalidad natural, sino el resultado de esa imputación normativa establecida por el derecho.

De lo que se advierte de lo señalado que, el sujeto de derecho es el centro de imputaciones normativas, es un medio y fin para este, por ende, el jurista nos dice que debe considerarse más a una persona que un animal, teniendo como resultado una imputación normativa del derecho, por ser una persona que piensa, razona y actúa respetando reglas, normas dentro de su convivencia en sociedad.

De la misma manera, podemos deducir que el sujeto de derecho es aquella persona natural y jurídica con deberes y derechos por los cuales puede responder ante la sociedad por sus actos y actuaciones; por ende, es menester destacar que los animales silvestres y domésticos no son considerados como sujetos de derecho. Por lo tanto, no pueden incluirseles en el ordenamiento jurídico peruano como un agraviado de un delito, en razón que no deben cumplir normas y reglas en la sociedad.

La problemática radica en que en el caso del ser humano si hay una conducta típica, antijurídica y culpable, por consiguiente, se debe imponer una pena privativa de la libertad no menor de tres años; y si fuera agravada la pena aumentaría. Sin embargo, en el caso de los delitos cometidos contra animales domésticos y silvestres por el ser humano, la pena es desmesurada, desproporcionada, irracional y no equivalente al imponerse una pena por encima de los cinco años, ello sin contar que se agrava si el animal muere producto de estos actos de un ser humano.

En virtud de lo señalado, la presente investigación pretende que se modifique el artículo 206-A del Código Penal y se le considere a los animales silvestres y domésticos como una extensión del patrimonio de la persona, ya que en ese contexto, si una persona agrede a un animal silvestre y/o domestico sería un delito contra el patrimonio; delito en el cual se puede identificar un agraviado y un imputado sujeto de derecho, los cuales pueden responder ante la sociedad.

Trabajos Previos

Desde la perspectiva nacional e internacional se han realizado múltiples doctrinas y jurisprudencias respecto al tema en mención, que se relacionan con el problema de investigación y que darán respuesta a los objetivos propuestos. Dentro de ello tenemos a los siguientes:

A nivel Internacional:

En Colombia:

Jaramillo, C. (2016) en los animales como sujetos de derecho en el ordenamiento jurídico colombiano, una mirada desde la moral del utilitarismo señala dos sentencias de la Corte Constitucional de Colombia, en relación al tema de los animales como sujeto de derecho, ocurrido en el país de Colombia, que son los siguientes:

Según la Sentencia N° C-1192 emitida por la Corte Constitucional de Colombia en el año 2005, en dicha sentencia se determinó que los animales no son sujetos de derecho, tomando como fundamento el “Reglamento Nacional Taurino” (anexo 08)

Finalmente, la Corte declaró inaplicables los artículos arriba señalados y se inhibió de pronunciamiento por el fondo. Sin embargo, dicha corte Constitucional de Colombia señaló en su sentencia, que la corrida de toros constituye un trato cruel a estos animales equiparados con la dignidad humana, siendo que parte de sus fundamentos son los siguientes:

- a) La tauromaquia es una expresión de la cultura colombiana, una manifestación artística de los pueblos iberoamericanos y definía la diversidad cultural de los pueblos
- b) Tanto el arte de la tauromaquia como el espectáculo constituyen parte importante de la cultura colombiana, porque forja el espíritu e identidad del pueblo colombiano.

De la misma manera, posteriormente se analizó la sentencia C-666 del año 2010, en la cual se suscitó un nuevo análisis con relación a los actos de crueldad contra animales, Al respecto la Corte Constitucional de Colombia considero el artículo 7° de la Ley N° 84 de 1989, la cual sanciona toda acción dirigida a provocar daño físico a los toros y la acción de motivar a los gallos a pelear.

Según la pretensión del demandante esta valoración que hace la corte vulneraria los siguientes principios: “los juegos taurinos para el pueblo colombiano es una dedicación y a su vez gozan de ello puesto que, al ver correr la sangre del toro, recuerdan su identidad y la cultura a la cual pertenecen aumentándole el espíritu”.

Por su parte la Corte Constitucional Colombiana fundamento su sentencia con base a que en Colombia si apoya la idea de la protección animal sin embargo estos se centran en límites, siendo uno de ellos la armonización con la libertad cultural y la diversidad de la misma.

A nuestro criterio es importante recalcar que debe existir una igualdad de armas, de tal manera que el hombre limite su conducta en relación a los animales. En ese contexto, si tomamos el concepto de moralidad implicaría reconocer a los animales una dignidad, de tal manera que sus intereses no cedan fácilmente a los designios y maltratos por parte del hombre.

Siendo así, es necesario el reconocimiento de derechos de los animales, de tal manera que se ponga límites a la conducta del hombre para respetarlos, generándose una garantía tanto a los animales como al hombre, por ser ambos seres vivos.

En Brasil:

La carta Magna de Brasil en 1988 no especifica la diversidad biológica, en dichos artículos no aparece una protección a los animales:

TITULO III DE LA ORGANIZACION DEL ESTADO

CAPITULO II DE LA UNION

Art. 23. Es competencia común de la Unión, de los Estados, de Distrito Federal y de los Municipios: (...)

VII preservar las florestas, la fauna y la flora;

Art. 24. Compete a la Unión, a los Estados y al Distrito Federal legislar concurrentemente sobre: (...)

VI florestas, caza, pesca, fauna, conservación a la naturaleza, defensa del suelo y de los recursos naturales, protección del medio ambiente y control de la polución;

TITULO VIII DEL ORDEN SOCIAL

CAPITULO VI DEL MEDIO AMBIENTE

Art. 225. Todos tienen derecho a un medio ambiente ecológicamente equilibrado, bien de uso común del pueblo y esencial para una sana calidad de vida, imponiéndose al Poder Público y ala colectividad el deber de defenderlo y preservarlo para las generaciones presentes y futuras.

1. Para asegurarla efectividad de este derecho, incumbe al poder público:

VII proteger la fauna y la flora, prohibiéndose, en la forma de la ley, las prácticas que pongan en riesgo su fusión ecológica, provoquen la extinción de especies o sometan a los animales a la crueldad

Como se puede apreciar los derechos a los animales no están específicamente regulados como tal, pero pueden verse vestigios sobre ciertos derechos que se le otorgan como en el caso de que tanto las especies o los animales no sean tratados con crueldad, lo que supone ya un avance para esa época respecto a los derechos de los animales en el país de Brasil.

En Bolivia:

La constitución Política de Bolivia del año 2009, abunda o hace referencia a los derechos de los animales, siendo con mayor énfasis al medio ambiente, teniendo como único artículo concerniente al tema el artículo 133 del mismo cuerpo de leyes, difundido por los movimientos a favor de los animales de ese país, que nos dice lo siguiente:

Título II: Derechos Fundamentales y Garantías
Capítulo Quinto: Derechos Sociales y Económicos
Sección I: Derecho al medio Ambiente

Artículo 33. Las personas tienen derecho a un medio ambiente saludable, protegido y equilibrado. El ejercicio de este derecho debe permitir a los individuos y colectividades de las presentes y futuras generaciones, además de otros seres vivos desarrollarse de manera normal y permanente.

Como se puede apreciar no señala reconocimiento de derecho alguno a los animales, sino el ejercicio del derecho al ambiente de todo tipo de seres vivos, para que de esa forma se puedan desarrollar adecuadamente, además en ese contexto permite la construcción de un ambiente amigable a los animales a través de las cinco libertades, que también son bases políticas de la Unión Europea.

En la Unión Europea:

De acuerdo a las políticas de la Unión Europea en su artículo 13 señala que al momento de aplicar dichas políticas se debe tener presente que normas y exigencias en materia de bienestar animal, pues los animales son seres vivos sensibles, mencionando lo siguiente

Artículo 13:

“Al formular y aplicar las políticas de la Unión en materia de agricultura, pesca, transporte, mercado interior , investigación y desarrollo tecnológico y espacio, la Unión y los Estados miembros tendrán plenamente en cuenta las exigencias en materia de bienestar de los animales como seres sensibles , respetando al mismo tiempo las disposiciones

legales o administrativas y las costumbres de los Estados miembros relativas, en particular, a ritos religiosos, tradiciones culturales y patrimonio regional”.

Esta norma no ha sido considerada por quienes tienen posturas bienestaristas respecto al animal, por el contrario, los grupos están a favor de los derechos de los animales han tomado antiespecismo y la liberación animal, citando un ejemplo en el año 2008 existió una campaña realizada por defensores activistas de los derechos de los animales en el país de Austria.

En dicha Campaña pedían un trato humanitario al chimpancé Hiasl, dicho animal permaneció en cautiverio 26 años, el simio realizaba actividades humanas como el de pintar y ver documentales, dicha campaña decía lo siguiente:

DERECHOS HUMANOS PARA CHIMPANCÉ⁵⁶

Según informara la agencia Europa Press, la solicitud provino de la Asociación contra los Criaderos Industriales (VGT), y fue elevada ante el Tribunal de Derechos Humanos de Estrasburgo.

Hiasl vive enjaulado en la ciudad austriaca de Voesendorf desde hace 26 años y que entre sus cualidades destacan saber pintar o su gusto por ver documentales.

El problema es que la institución que se encargaba de cuidarlo se declaró en quiebra y ya no puede hacerse cargo de su manutención, no pudiendo ninguna persona adoptar al animal, porque las leyes del país sólo prevén esa posibilidad para humanos.

Los cuidadores de Hiasl no están dispuestos a desamparar al simio. En todo este tiempo, 'Hiasl' aprendió a pintar y le encanta ver documentales, costumbres que hacen que "todo el mundo que lo conoce lo vea como una persona", explicó Paula Stibbe, una de las activistas que encabeza las acciones en procura de lograr la adopción.

Por lo tanto pretendían que el Tribunal de Derechos Humanos de Estrasburgo lo considere legalmente como una persona, puesto que sólo así alguien podría adoptarlo y hacerse cargo de sus cuidados, cuyo costo asciende a unos 4.800 euros al mes.

En la India:

La Constitución de la India con modificaciones desde el primer de diciembre de dos mil diecisiete, es uno de los países más grande del mundo, su religión el budismo protege a los animales y a su vez los considera como dioses, no es de extrañar que tenga en su normativa leyes que protejan la vida de los animales.

Tanto su cultura como su pueblo veneran a los animales, citando un ejemplo en la india se venera a la vaca ya que es un animal muy sagrado para su país, tanto es su veneración que incluyen señales de paso para que las vacas pases y así obstaculizan el transito vial.

Si uno de los conductores osa pasar por el camino de las vacas o las atropella, se hará acreedor a una pena privativa de libertad, a continuación menciono algunos artículos de la constitución de la India en base a normativa de los derechos de los animales:

48. The State shall endeavour to organise agriculture and <u>animal husbandry</u> on modern and scientific lines and shall, in particular, take steps for preserving and improving the breeds, and prohibiting the slaughter, of cows and calves and other milch and draught cattle
3[6. Powers of the District Council to establish primary schools, etc.— (2) The Governor may, with the consent of any District Council, entrust either conditionally or unconditionally to that Council or to its officers functions in relation to agriculture, <u>animal husbandry</u> , community projects, co-operative societies, social welfare, village planning or any other matter to which the executive power of the State 8. Powers to assess and collect land revenue and to impose taxes.— (3) The District Council for an autonomous district shall have the power to levy and collect all or any of the following taxes within such district, that is to say— (b) <u>taxes on animals</u> , vehicles and boats;
SEVENTH SCHEDULE (Article 246) List II—State List 15. Preservation, protection and improvement of stock and prevention of animal diseases; veterinary training and practice 58. Taxes on animals and boats List III—Concurrent List 17. Prevention of cruelty to animals. 17B. Protection of wild animals and birds.] 29. Prevention of the extension from one State to another of infectious or contagious diseases or pests affecting men, animals or plants.

En Argentina:

En la Legislación Argentina, la carta política de dicho país no menciona en ningún momento los derechos de los animales, pero lo contradictorio es que la justicia argentina le concedió un habeas corpus al orangután del zoológico de buenos aires (anexo 09).

La sentencia de fecha 18 de diciembre del 2014, por la Cámara Federal de Casación Penal de Argentina, argumento que los sujetos no humanos son reconocidos como sujetos de derecho, por lo tanto, se le atribuye protección a nivel jurisdiccional.

Los sujetos procesales que interpusieron la acción argumentaron que el orangután fue privado ilícitamente de su libertad, en consecuencia, su salud física y mental se deterioró, en primera instancia se negó la acción, pero ante la situación mediática, se interpuso el recurso pertinente ante la Cámara Federal de Casación Penal.

La sentencia tiene carácter de habeas corpus por que reconoció la libertad de los animales, esto queda ligado con el derecho a la vida digna y al buen trato que debe tener todo animal, en dicha sentencia los jueces argentinos acordaron de cierta manera proteger y dotar de ciertos derechos al orangután.

Sin embargo, es necesario realizar un análisis más a fondo y dinámico respecto a los derechos que les asisten a estos animales, dicha sentencia sirvió como precedente para todo el mundo, dando así un paso muy importante en respuesta a los derechos que le asisten a estos animales, sin ser la jurisprudencia muy extensa o muy técnica respecto al tema.

Cabe recalcar que Argentina realizó una decisión menos extensa a comparación de la Corte Constitucional de Colombia, en base a voluntad y amplitud mental y la vocación de entender el derecho de otra forma, visionar y más que todo aplicar el principio de *iura novit curia* comúnmente conocido como el juez conoce el

derecho, para reconocer el derecho de los animales, un precedente muy importante para Latinoamérica y todo el mundo.

En tal sentido es raro que solo tres países latinoamericanos, estos son Bolivia, Ecuador y Brasil, consideren a los animales como sujeto de protección y goce de derechos de una manera específica y detallada, una justificación a esta medida sería a que se debe a su etnia y cultura que poseen, sin menoscabar que ciertas constituciones de manera explícita y directa protegen a los animales.

Así mismo estos se encuentran integrados dentro de la protección del medio ambiente sin embargo no se considera como individuos. El caso del país argentino no es igual, ya que, si bien en su carta política no se encuentran articulados que protejan a los animales, este hecho fue subsanado en la normativa jurídica en lo que respecta su reconocimiento como sujetos de derecho y le otorgo facultades y derechos que deben ser protegidos, un gran ejemplo y avance en los derechos a favor de los animales.

En España:

En España, la Ley Orgánica de 1/2015, de 30 de marzo del 2015 regula de manera expresa el delito de maltrato y abandono de animales domésticos y una pequeña especificación de que animales están protegidos por dicho artículo, también se eliminó el ensañamiento dentro del delito, lo que imposibilitaba que se considerara como tal.

A su vez, la ley nos da una definición de lo que es ensañamiento, no es más que una forma de crueldad, anteriormente había sido definida como “insufrible, excesivo, sangriento, duro o violento”, esto suscito problemas en el elemento subjetivo del ensañamiento, la compatibilidad con la omisión y el dolo eventual, y en qué momento tenía que ser utilizado, gracias a la nueva ley esto ha sido modificado.

En análisis, en el delito de maltrato animal se incluye el párrafo “por cualquier medio o procedimiento” podemos deducir que se incluye un maltrato físico o

psicológico que pueda sufrir el animal como resultado del maltrato, algo a resaltar sería que la nueva ley menciona al animal doméstico en singular, lo cual nos lleva a la teoría y solo a la teoría, de la aplicación del delito por cada animal maltratado.

Ahora bien, la ley otorga una agravante a este delito el cual si los hechos son ejecutados ante un menor de edad la pena se agrava asimismo la pena se agrava aún más si producto de una lesión el animal muere, no obstante, dentro de las penas e inhabilitación no se incluye dentro de la convivencia con animales, pero si es plausible si ocurre en ejercicio de la profesión, donde se tenga cercanía necesaria con los animales.

En Puerto Rico:

Se promulgo la Ley N° 154 en el año 2008, en la cual se considera al abandono animal como un delito grave de cuarto grado, asimismo si producto del mismo se da una lesión física severa o muere, el delito se considera grave de tercer grado.

Ahora bien, la pena disminuye si se encierra, amarra u otra acción que limite la motricidad del animal, causándole sufrimiento innecesario se considera un ilícito menor grave, la pena a imponerse sería una multa personal para el infractor.

En la presente ley también nos habla sobre una posible negligencia, situándonos en el supuesto de que, si una persona habiendo atropellado con su vehículo a un animal no socorre y/o auxilia, o si le causa la muerte no dispone las medidas para removerse teniendo como límite que lo realice anteponiendo su seguridad personal.

En el supuesto si una persona comete el ilícito de maltrato de forma intencionada o por negligencia criminal causando lesión física o sufrimiento al animal, se considera como ilícito grave de cuarto grado, pero si en el caso se refiere a una lesión severa o cause la muerte del animal será considerado un delito de tercer grado.

En cuanto al tipo agravado del delito de maltrato animal, se toma en consideración la actitud intencionada de lesionar al animal, este lo tortura o mata a un animal con malicia o grave menosprecio por la vida del mismo, se tipifica como ilícito de segundo grado.

En Venezuela:

En Venezuela, el Código Penal de dicho país señala que en el Art. 437 si se daña a un animal ajeno ya sea mortal o solo daño físico leve será arrestado de 8 a 45 días, en cambio si el daño es severo tendrá solo una multa de 150 unidades tributarias.

Asimismo, la Ley para la Protección de la Fauna Domestica y en Cautiverio decretan penas o multas mínimas a las del Código Penal, además esta ley tiene algunos vacíos ya que se refiere solo a la caza de especies, en tanto que la Ley Penal del Ambiente no regula sanciones en concreto para el maltrato de animales.

Para finalizar la Ley para la Protección de los Animales, en su Art. 18 manifiesta que toda persona que tenga en su poder animales domésticos está en la obligación de brindarle un hábitat adecuado para su protección y esto con lleva a que no se genere daños por terceras personas; en el supuesto de que el animal cause daño el dueño tendrá que resarcirlo.

A nivel Nacional:

Ahora bien, nuestra legislación no es ajena a la protección de los derechos de los animales, a continuación, mencionaremos algunos proyectos de ley y jurisprudencias:

- a) 4248/2010-PE, Ley de protección y bienestar animal, publicada el 21 de agosto del 2010 por el Poder Ejecutivo.

- b) 3266/2013-CR, Proyecto de Ley que sanciona el maltrato de animales domésticos de compañía, publicada el 03 de marzo del 2014, promulgado por el congresista Carlos Bruces Montes de Oca.
- c) 3059/2013-CR, Ley que modifica el título XII, capítulo II del Código Penal, incorporando tipos penales que respaldan la protección de la flora, fauna en específico animales domésticos sancionando todo acto que actué de forma contraria, publicado en noviembre del 2016, promulgado por el congresista Tomas Martin Zamudio Briceño.
- d) 3888/2014-CR, Ley que penaliza el maltrato cruel contra los animales domésticos y silvestres mantenidos en cautiverio publicado el 23 de octubre del 2014 promulgado por la congresista Elsa Celia Anicama Ñañez.
- e) 4100/2014-CR, Ley que incorpora al código penal, los delitos de hurto, hurto de uso y robo de animales domésticos de compañía denominados mascotas publicado el 18 de diciembre del 2014 promulgado por el congresista Gustavo Bernardo Rondón Fudinaga.
- f) 4351/2014-CR, Ley que regula la tenencia responsable de animales y establece sanciones contra el maltrato animal publicado el 25 de marzo del 2015 promulgado por el congresista Teófilo Gamarra Saldivar
- g) 4666/2014an-IC, Ley que penaliza el maltrato de animales domésticos y animales silvestres en cautiverio publicado el 25 de marzo del 2015 promulgado por el congresista Teófilo Gamarra Saldivar.

En la jurisprudencia nacional hay dos referencias propiamente dichas sobre el derecho de los animales, la primera es sobre la temática taurina, y la otra es la exoneración del impuesto a los espectáculos públicos no deportivos.

Ahora bien, el Instituto Nacional de Cultura no puede señalar o dar un acercamiento a otro tipo de espectáculo que no se encuentre previsto en el artículo 54 de la Ley de Tributación Municipal (anexo 10).

Al respecto el TC (EXP. N° 0042-2004-AI/TC) se ha pronunciado respecto al debate sobre los derechos de los animales, haciendo hincapié que debe hacerse una diferencia respecto al acto que realizan tanto las personas naturales y jurídicas (anexo 11)

Teorías relacionadas al tema:

Definición de Crueldad

La crueldad son aquellas dirigidas con el fin de causar sufrimiento y dolor a un tercero, dichos actos pueden ser realizadas por cualquier tipo de persona, ahora bien, dichos actos pueden ser realizados por motivos de raza, nacionalidad o inclusive por la actitud que otro individuo posee, citando un ejemplo un niño puede ser cruel en la escuela con su compañero de clases, burlándose de su aspecto o pronunciando palabras inadecuadas.

Asimismo, la crueldad no solo aplica entre hombres sino también desde el hombre hacia el animal al tomar acciones como envenenar comidas para asesinar animales callejeros, abandonar un perro en la calle sin ningún cuidado, organizar peleas entre perros o gallos con fines de lucro, equipar demasiado peso a animales de granja como burros y caballos, actos despectivos contra pobres seres vivos que no pueden ni hablar ni defenderse.

Por ende, la practica inhumana, generada por un hombre o una mujer contra cualquier ser vivo (animales, plantas u otros hombres) se le denomina crueldad. El patrón es que las victimas de crueldad son seres tranquilos que no tienen facultad de defenderse, dichas víctimas son tomadas como objeto por los agresores, para que cumplan cualquier capricho, al estar bajo amenaza permite la extorsión y la persona que comete la crueldad realiza su cometido.

Definición de Animal Silvestre

Los animales silvestres son aquellos seres vivos que viven de forma natural dentro de los bosques, selvas, desiertos, etc. Por ende, el cuidar de un animal silvestre requiere de mucha dedicación, debido a que resulta difícil mantenerlo en cautiverio puesto que no se pueden cubrir todas sus necesidades.

Otra definición que podemos encontrar, es que un animal silvestre es aquel que no ha logrado ser domesticado, desarrollándose en su propio hábitat, valiéndose por sí mismo para satisfacer sus necesidades primarias. En conclusión, podemos definir a un animal silvestre como aquel que no ha sido domesticado, cuya libertad no depende del ser humano a diferencia de los animales domésticos, siendo capaces de reproducirse y defenderse por sí solos.

Definición de Animales Domésticos

Los animales domésticos por el contrario son aquellos en cual el ser humano ha podido domesticar ya sea para su consumo o entretenimiento como lo son el perro y el gato, tortugas, conejos, hámsteres, pájaros, loros, entre otros. En otras legislaciones se les denomina como animal de compañía o mascota.

Es decir, un animal doméstico no está albergado en una casa, para obtener algún beneficio, sino que es simple compañía, inclusive muchas personas se llegan a encariñar mucho con el animal que los consideran como un miembro de su familia, que tendrá los mismos deberes y derechos de pertenecer a ella.

Por otro lado, un animal doméstico jamás perderá su condición como tal ya que se diferencia del resto de los animales puesto que convive muy estrechamente con el hombre. Ahora bien, esta convivencia le enseña al animal comportamientos y modales que lo civilizan y lo alejan del salvajismo natural que posee. Entonces el simple hecho de ya ser introducido en un hogar familiar y no vivir en un hábitat natural cambia su comportamiento.

Ahora bien, en las últimas décadas, el aumento de adopción en los animales especialmente en los perros y gatos ha ido en aumento, debido a que estos animales sirven de compañía para un adulto, por tanto, ayuda a disminuir la tristeza y soledad que esta podría tener, diversos estudios han confirmado que la compañía de algunos canes resulta reconfortante para los niños ya que les ayuda a desarrollar su inteligencia emocional.

Bienestar Animal

El bienestar animal es aquello a lo que el animal lo acerca a estar bien sin suponer que correrá peligro o supondrá una amenaza para su hábitat, esto radica en que el animal vive en armonía y paz con el ser humano, muchos pueden definir el bienestar animal como el que el animal se sienta bien pero dicha definición queda muy corta tratándose de estos seres humanos, lo cual nos lleva a la definición de que el animal viva en paz y armonía con el ser humano.

Centro de Cría en Cautiverio

Cría que se encuentra al cuidado de los seres humanos dicho esto abarca todo lo necesario para que el animal pueda desarrollarse libremente sin necesidad de que sea interrumpido su hábitat por el ser humano.

Sufrimiento Innecesario

Es lo que experimenta un animal al sentir dolor, el sufrimiento innecesario viene caracterizado por maltrato físico o psicológico que pueda sufrir el animal, esto conlleva a ser opcional para el ser humano si realizar o no dicho acto.

Maltrato Animal

Son comportamientos que causan dolor innecesario y estrés a los animales, los cuales van desde la falta de cuidado del animal hasta la misma muerte, debido a esto se toma en cuenta dos tipos de maltrato: maltrato directo que trata sobre la inobservancia de los cuidados del animal y el indirecto que se vale de ser testigo de un acto de crueldad o maltrato animal.

Principio de Proporcionalidad Penal

Al referirnos al principio de proporcionalidad penal hacemos mención a uno de los principios más sonados y principales del derecho penal peruano, esto a su vez nos da a entender la importancia que radica en él.

Dicho principio tiene sus raíces en la constitución, se podría decir que es un control de las penas que no se vean limitadas y excedidas en cuanto al uno y otro se refiere, las penas no pueden ser excedidas en cuanto a la conducta se refiere ya que si no se estarían vulnerando derechos constitucionales del imputado.

Principio de Mínima Intervención

Nos habla solo la última ratio del derecho penal este nos quiere decir que el derecho penal debe ser utilizado como el último recurso o el último elemento que tiene el juzgador para castigar un hecho punible.

También se le cataloga como una conciliación, en el sentido de que debe darse de manera eficaz e inmediata siempre y cuando el derecho penal sea la última ratio para castigar un hecho punible.

Principio de Legalidad

Comúnmente conocido como el hecho rector del derecho, cabe destacar que muchos autores han querido dar una definición exacta de lo que es el principio de legalidad sin resultado alguno, debido a su complejidad e importancia que radica dicha institución jurídica.

Otra definición del principio de legalidad es de los ejes centrales superiores que tiene todo estado de derecho abarcando la instauración de un ordenamiento democrático y social, el cumplimiento de la ley, la realización de la justicia. Este principio tiene origen constitucional que va más allá del formalismo que se le puede dar, pues si bien el delito de legalidad a solas no nos dice nada debe de enmarcarse dentro de una orientación filosófica – política que busque consolidar la democratización contra el autoritarismo y las dictaduras.

El principio de legalidad tiene sus orígenes en el aforismo romano “*legem patere* Guam feciste” que en castellano significa la ley que hiciste, por ende, los funcionarios y la ciudadanía en general deben soportar y obedecer la norma legal que rige para toda administración pública y privada, no obstante, dicho principio es uno de los principales pilares rectores dentro de un estado comprometido con los derechos humanos.

Entonces a modo de conclusión podemos decir que el principio de legalidad como el principio que debe regir para todo estado, este a su vez esta conglomerado en diversas normas o leyes que afirman un hecho o situación, pero el principio de legalidad normas ciertas conductas para que la sociedad pueda vivir en paz y armonía.

Principio de Razonabilidad

Comúnmente conocido como el principio que debe conocer todo estado en las normar jurídicos penales, no es más que el no exceso en las penas o conductas penales en la cual se deben desvirtuar, dicho principio es un control a la norma o a las penas en general.

A su vez dichos principios consolidan como el de legalidad, proporcionalidad, debido proceso, una salvaguardia al debido proceso, esto es que no se vulneren derechos y deberes por parte de los jueces y fiscales que son los operadores del derecho en sí, máxime si estos se quedan en constante juicio o movimiento, como el caso del retardo de los expedientes y demás suscitaciones en el quehacer judicial.

A modo de conclusión podemos decir, que el principio de razonabilidad es aquel que se encarga de que las penas y beneficios penitenciarios sean eficaces y a su vez no tengan ninguna violación o derecho fundamental que se suscite, dicho sea de paso, es como decir un control del derecho y un salvavidas al imputado en caso de violación de derechos por parte de los operadores de justicia

Titulares del Bien Jurídico:

El titular del bien jurídico es el ciudadano. En el caso del delito contra el maltrato animal el afectado es el propio animal dicho sea de paso si es animal silvestre o doméstico.

Debido Proceso

Es cuando se realizan actos señalados en la norma con un debido procedimiento, sin interrupción fuera de la ley. Es decir, cumplimiento de los requisitos procesales.

Proporcionalidad y la necesidad de una resolución judicial motivada

Señala que no se ejerce un ejercicio abusivo del derecho, es decir debe realizarse un debido proceso.

Teoría de la Participación

Es el delito especial, es la sanción cometido por el autor. El dominio del hecho es intraneus y extraneus, que es el auxilio doloso.

Flagrancia

Se puede definir la flagrancia delictiva como un hecho en donde un sujeto es encontrado en la etapa de "realización o la ejecución de un delito. En otras palabras, el sujeto activo es sorprendido en el momento de la comisión del delito.

Debido a ello, de acuerdo a la normatividad vigente, la flagrancia no puede ser en vista en un sentido estricto, sino que existen supuestos en los que se configura la flagrancia propiamente dicha, sin embargo, prevalece el aspecto temporal (vale decir el ámbito de tiempo en el que se ejecuta el delito) y el aspecto personal (identificación e individualización del autor), que van a permitir la detención inmediata del autor del hecho.

Asimismo, para que la flagrancia exista se hace necesario que concorra un vínculo entre el hecho y el sujeto sospechoso, caso contrario no se configura la flagrancia, al no haberse identificado al autor del delito.

Tipos de Flagrancia

Flagrancia Clásica

También denominado flagrancia estricta, tradicional o flagrancia real, aunque para el efecto procesal es conocida como “la flagrancia propiamente dicha”. Se puede decir que es la flagrancia más común en la cual se refiere al descubrimiento del sujeto activo o cometedor del hecho en el momento exacto de la comisión del hecho punible, en otras palabras, cuando un tercero (individuo o autoridad) percibe al agente cometer el delito.

Por otro lado, este tipo de flagrancia, se encuentra dentro de los elementos que vinculan al sujeto activo del delito, toda vez que encontrado en la fase de consumación de la misma, procede a ser intervenido por la autoridad correspondiente.

Asimismo, es necesario que una vez dada la detención se reúnan los elementos reveladores en el lugar donde se cometió el hecho, a efectos de acreditar fehacientemente la vinculación del individuo al caso en concreto.

Cuasiflagrancia

La cuasiflagrancia también conocida como la flagrancia material. En este caso, el autor ilícito es descubierto por un tercero al momento de la ejecución del delito, sin embargo, es capturado luego de su captura inmediata.

A diferencia de la flagrancia propiamente dicha, la Cuasiflagrancia no solo se da la inmediatez temporal y personal, sino que debe existir una percepción directa por parte de la víctima o tercero, además de la persecución directa ininterrumpida para lograr la aprehensión del agente que abandono el lugar de los hechos

Flagrancia Presunta

Es también conocida como flagrancia evidencia, diferida o virtual. A diferencia de la flagrancia tanto Clásica y la Cuasiflagrancia, en este supuesto el imputado no es encontrado en el lugar de los hechos, ni en la etapa de ejecución ni consumación del hecho delictivo, sino que existen elementos fundados y razonables que hacen suponer que es el autor del hecho punible.

Sin embargo, concurre la inmediatez personal y la percepción directa materia, es decir que se puede hallar al sujeto responsable de la comisión del ilícito penal, mediante el hallazgo de instrumentos, objetos, huellas, indicios u otro elemento que acredite la vinculación del agente con el hecho punible

Debido a ello, la flagrancia “diferida” hace una clara referencia a que la detención inmediata del agente se efectúa con posterioridad al hecho, toda vez que se encuentra en una posición de instrumentos u objetos relacionados con la perpetración del ilícito.

Principios de la Flagrancia

Fumus Commisi Delicti

La flagrancia delictiva requiere para su determinación lineamientos básicos que permitan la intervención de un tercero para los efectos de la aprehensión. En tal sentido, dicho principio está referido más que todo a la atribución del delito, es decir cuando una persona imputa al agente la comisión de un ilícito penal, de modo que faculta la intervención directa de la autoridad competente sin una orden judicial previa

“El fumus delicti comissi, hace referencia a la presencia de elementos razonables de criminalidad – es la llamada “apariencia y razón del derecho subjetivo” ... Debe prevalecer una sindicación formal contra un sujeto determinado” (Acuerdo Plenario N° 7-2011/CJ-116, p.6)

Por otro lado, en base a dicho principio se puede proceder a la detención del agente flagrante, siendo necesario una vinculación previa, directa e inmediata con el caso en concreto, ya sea por la percepción de la comisión del delito por parte de la Policía o por un tercero. En la misma línea, la sindicación que efectúa el tercero que presencié los hechos debe ser razonable, evitando las presunciones o sospechas, ya que de lo contrario no podría establecerse la vinculación entre el agente y el ilícito.

Periculum Libertatis

Este principio está referido a la necesidad de aprehensión o detención del responsable de la perpetración del hecho delictivo, con la finalidad de evitar o limitar o cesar una acción delictiva. Asimismo, este busca frustrar la eventual huida del agente o el ocultamiento del mismo elemento ilícito.

Además, la detención por flagrante delito debe fundarse en la proporcionalidad, necesidad y razonabilidad, cabe mencionar que esta medida es excepcional, por lo que dicha aprehensión debe darse de la manera menos gravosa, asegurando el cese de los actos ilícitos.

Inmediatez Temporal

Dicho presupuesto se refiere a que el sujeto activo sea encontrado en la etapa de ejecución o consumación del delito, es decir, que la conducta antijurídica debe materializarse en el momento y lugar. Sin embargo, comprende o abarca un ámbito más amplio, ya que la inmediatez temporal puede mantenerse incluso si el sujeto es perseguido después del ilícito, identificado por medios virtuales o cuando es hallado con elementos materiales del delito

Necesidad Urgente

Una vez que se acredita la inmediatez personal y atemporal, el agente flagrante será detenido de manera inmediata sin que medie orden judicial previa, ya que con ello se frena la ejecución del hecho punible, caso contrario el sujeto podría evadir la persecución de la justicia y así disminuir el bien jurídico protegido de la parte agraviada.

Proceso Penal

En diversos textos sobre derecho penal se ha recalcado que la finalidad del proceso penal es llegar a la verdad material o histórica. Sin embargo, las limitaciones a las que se encuentra sometida la investigación penal muchas veces impiden que se pueda lograr este objetivo.

Para Villegas (2015, p.39), el proceso de investigación penal debe de tener las siguientes características:

[...] no debe configurarse como un simple instrumento de la política criminal del poder ejecutivo o como un simple mecanismo de persecución y represión de los delitos, sino desde una concepción constitucional. El proceso penal importa un conjunto de principios y garantías constitucionales que guían y gobiernan su desenvolvimiento, así como el rol de los sujetos procesales.

Nuestro proceso basado en el sistema acusatorio el derecho a la dignidad humana, resulta ser el pilar del estado democrático de derecho, por lo cual se exige al máximo respeto durante todo el desarrollo del proceso penal. Es así que Peña nos brinda el siguiente concepto:

“Todo modelo procesal penal aspira a alcanzar un mínimo de eficacia, esto es, que la justicia penal pueda obtener un número considerable de condenas, siempre que se logre acreditar la materialidad del delito y la responsabilidad del imputado” (Peña,2013, p.482)

Medidas Cautelares

Antes los diversos problemas que existen en nuestro sistema penal, surge la necesidad de regular medidas restrictivas de derechos, en un primer momento pareciera que la norma procesal impone al fiscal solicitar confirmatorias – requerimientos de prisión preventiva – en todos los casos sin excepción alguna.

Sin embargo, lo que en un primer momento es una solicitud al Juez Penal, se ha convertido en la actualidad en un trámite procesal. Por lo anterior podemos empezar definiendo la prisión preventiva de la siguiente manera:

[...] la detención preventiva, a diferencia de otras medidas cautelares, es de naturaleza personal, pues recae directamente sobre un bien personal del imputado y tiene que ver con la efectividad del procedimiento asegurando la comparecencia del imputado en el desarrollo del proceso (Peña, 2004, p.25)

Nuestra constitución establece como regla que ningún derecho fundamental puede ser privado de su ejercicio, resultando de esta manera como excepción a esta regla, la imposición de una medida cautelar limitativa de derechos como por ejemplo la prisión preventiva que limita el derecho a la libertad.

Sobre lo dicho, el objetivo de una medida limitativa de derechos como es el caso de la prisión preventiva es de asegurar el proceso, tal como lo menciona Ferrer (2005) en la siguiente cita:

“Los derechos fundamentales reconocidos constitucionalmente se encuentran sujetos a límites, con el fin de armonizar su ejercicio con otros derechos de su misma clase” (p.350).

En cuanto a la finalidad de las medidas limitativas de derecho – derecho a la libertad, tales como la prisión preventiva, la comparecencia restrictiva y el arresto domiciliario es asegurar la sujeción del imputado, evitando así el entorpecimiento o frustración de la acción penal y lograr alcanzar la verdad real.

Queda claro entonces que la finalidad de las medidas limitativas que restringen derechos es garantizar la sujeción proceso penal del imputado presunto autor de un delito evitando el peligro de fuga u obstaculización procesal que pueden entorpecer el desarrollo normal de la investigación penal.

De lo mencionado anteriormente Rosas (2003), define las medidas coercitivas limitativas de derecho de la siguiente forma:

[...] aquellas restricciones al ejercicio de los derechos del inculpado, que son impuestas o adoptadas en el inicio y durante el curso del proceso penal tendientes a garantizar el logro de sus fines, que vienen a ser la actuación de la ley sustantiva en un caso en concreto, así como la búsqueda de la verdad sin tropiezos (p.466).

Nuestro sistema procesal penal garantista de los derechos fundamentales este guiado por muchos principios rectores, es el caso que las regulaciones de las medidas cautelares no son ajenas a ello. Por principio se puede colegir, que son directrices fundamentales, que contienen un papel constitutivo de orden jurídico, que nos proporcionan criterios ante situaciones concretar, pudiendo ser estas tanto positivas como negativas.

Principio de Motivación de las Resoluciones Judiciales

Este principio se encuentra reconocido constitucionalmente en el artículo 139° de nuestra Constitución, y significa que aquellas resoluciones judiciales emitidas por los órganos de todas las instancias deben de contener una fundamentación fáctica y jurídica deben de poseer una justificación escrita acerca de la decisión adoptada.

Principio de Idoneidad

Este llega a ser un sub-principio derivado del principio de proporcionalidad, que tiene como finalidad identificar un fin de relevancia constitucional verificando si la medida adoptada es idónea y adecuada con el fin que se persigue lograr.

Principio de Necesidad

Nuestro Tribunal Constitucional establece que este principio significa en los derechos fundamentales no debe existir ningún otro medio que cumpla la misma idoneidad para alcanzar el objetivo propuesto (STC EXP. N° 0012-2006-AI/TC)

Principio de Subsidiariedad

La aplicación de la medida cautelar personal de la prisión preventiva busca obtener el adecuado curso de las investigaciones y la plena ejecutabilidad de una eventual sentencia condenatoria. Es por ello que la aplicación de esta medida coercitiva debe ser la última ratio entre todas las opciones que dispone el Juez Penal, con la finalidad de asegurar el éxito del proceso penal.

Principio de Provisionalidad

Se refiere al análisis judicial de la subsistencia de las medidas coercitivas, dado que estas medidas solo podrán mantenerse mientras existan los presupuestos que justificaron su aplicación inicial al agente delictivo.

Principio de Excepcionalidad

Las medidas de coerción personal, por su naturaleza procesal, no pueden tener los mismos fines que la pena. La imposición de estas medidas solo se justifica cuando exista el riesgo que el imputado busque eludir el proceso de investigación penal o entorpezca las investigaciones.

Prisión Preventiva

Luego del análisis doctrinario de los principios de las medidas cautelares en nuestro sistema procesal penal, podemos señalar que entre las medidas coercitivas de carácter personal, se encuentra la prisión preventiva, como medida limitativa de un derecho fundamental el cual llega a ser el derecho a la libertad, cabe precisar que para la aplicación de estas medidas es necesario el análisis de diversos criterios, los cuales se analizarán en los siguientes párrafos.

En nuestro país el Tribunal Constitucional no ha sido ajeno para pronunciarse sobre la prisión preventiva como medida limitativa de derechos, se demuestra en la siguiente cita:

[..] la detención preventiva restringe el derecho a la libertad personal, la cual exige que se cuente con una presunción fundada y razonable y que el análisis del caso en concreto se pueda inferir que el imputado pretende obstruir la actividad probatoria o por que pueda evadir la eventual sentencia condenatoria. El dictado de esta medida debe de resultar compatible con los principios de necesidad, idoneidad y proporcionalidad (Exp.Nº1091-2002-HC,2003).

La finalidad de todo modelo procesal es la de alcanzar la eficacia, y el proceso penal peruano no es ajeno a ello, puesto que el despliegue para la búsqueda de elementos de convicción tiene como objetivo llegar a la obtención de la justicia penal y a la sanción proporcional y ponderable al delito cometido, claro está siempre y cuando se acredite la responsabilidad penal del imputado.

El Nuevo Código Procesal Penal, tal como se mencionó líneas arriba trae como novedad las medidas cautelares de coerción entre ellas el de la prisión preventiva que entre sus características resulta ser de carácter cautelar o provisoria, es decir implica someter al imputado a la privación. La justificación de esta medida resulta ser el interés social en la persecución del delito

De lo mencionado anteriormente, podemos decir que el derecho a la libertad puede ser restringido mediante la figura de la prisión preventiva, es decir que él no es absoluto y puede ser privado en casos excepcionales cuando se trata de intereses sociales.

La naturaleza de la prisión preventiva tiene un fin instrumental, es decir consiste en la realización triunfante del proceso penal asegurando la presencia del imputado en sede judicial, dando efectividad a la futura decisión proporcional que adopte el magistrado que conozca el caso.

Asimismo, siguiendo la línea de investigación, la circular sobre prisión preventiva sostiene lo siguiente:

[...] la prisión preventiva no es otra cosa que una medida coercitiva personal, con fines procesales. El propósito buscado es asegurar el desarrollo y resultado del proceso, esto se puede lograr asegurando la presencia del imputado en el proceso, lo cual evitara que este rehuya de la acción penal o logre obstaculizarla (Res. Adm. N° 325 –2011-P-PJ).

Es una obligación para las autoridades y un derecho para los presuntos agentes delictivos en recibir un trato digno ello en protección y al amparo del derecho constitucional a la dignidad como derecho inherente a toda persona humana.

La finalidad normativa de la prisión preventiva como medida limitativa de derecho es personal según nuestro marco normativo es llegar a asegurar el logro de los fines del proceso, prevenir los casos de riesgo o fuga, de ocultamiento de bienes o insolvencia sobrevenida, así como también impedir la obstaculización de la averiguación de la verdad y evitar el peligro de reiteración delictiva.

El Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos en su artículo 9.3 expresa la excepcionalidad de la detención preventiva estableciendo que esta no debe ser la regla general frente a toda forma de detención o prisión, puesto que solo debe de aplicarse en la medida que sea necesario por parte del ente judicial.

El Nuevo Código Procesal penal en su artículo 268 señala que para la aplicación de la prisión preventiva es necesario la concurrencia de los siguientes presupuestos

- Que existen fundados y graves elementos de convicción para estimar razonablemente la comisión de un delito que vincule al imputado como autor o participe, esto se encuentra ligado a la apreciación de indicios razonables de punibilidad en la posible comisión de un delito. Por tanto, no basta únicamente una sospecha sobre la culpabilidad del supuesto imputado.
- La sanción a imponerse sea superior a los cuatro años de pena privativa de libertad, es fundamental la existencia de una sanción legal, es decir no significa la pena que está en el tipo legal sea superior a cuatro años. El análisis de este presupuesto se refiere al análisis preliminar que tendrá que realizar el Juez Penal para determinar o considerar la pena probable según los medios probatorios.
- El peligro procesal, este elemento constituye un sustento fundamental de la prisión preventiva, dado que implica la existencia de evidencias o indicios razonables que el imputado podrá obstruir, entorpecer o eludir los actos de investigación. Dentro de este requisito encontramos los siguientes supuestos: el peligro de fuga y la intención de perturbar la actividad probatoria.
- En relación al primer supuesto el artículo 269 del Nuevo Código Procesal Penal, para clasificar el peligro de fuga es necesario tomar en cuenta el arraigo tanto domiciliario como laboral o de otra índole y; respecto al segundo supuesto este se evaluará de acuerdo a lo establecido en el artículo 270 del mismo cuerpo de leyes.
- La existencia de razonables elementos de convicción de la pertenencia del imputado a una organización delictiva o su reintegración a la misma ello de acuerdo con lo establecido en el artículo 268 del Nuevo Código Procesal Penal.

Al respecto el presupuesto material para la aplicación de la prisión preventiva es fundamental al referirse a la Casación N° 626-2013-Moquegua (en adelante la casación), la cual establece una doctrina jurisprudencial vinculante sobre el uso

de esta medida, es por ello que a continuación realizaremos un análisis acerca de los temas establecidos en atención a los presupuestos materiales.

La Casación en el vigésimo cuarto considerando, establece que el debate se dividirá en cinco partes las cuales son las siguiente:

1. De los fundados y graves elementos de convicción.
2. De una prognosis de la pena mayor a cuatro años.
3. Del peligro procesal
4. La proporcionalidad de la medida.
5. La duración de la medida.

Cabe precisar que la Casación no agrega presupuesto alguno de aplicación de la prisión preventiva, lo que hace es organizar de una mejor manera la audiencia, los puntos 1,2 y 3, se desprenden de lo establecido en el artículo 269 del Nuevo Código Procesal Penal, en relación al debate de proporcionalidad establecido en el punto 4, este surge en atención a lo establecido en el artículo 253 inciso 2 del Nuevo Código Procesal Penal.

Acerca de los fundados y graves elementos de convicción , se menciona que estos deben de acreditarse mediante datos objetivos , obtenidos de la investigación de cada uno de los aspectos de la imputación , este es el primer presupuesto del articulo 268 llamado también *fumus delicti commissi* es decir la apariencia de la verosimilitud del hecho delictivo, cabe precisar que para el dictado de la prisión preentiva no se exige que haya certeza sobre la imputación, sino tan solo exista un alto grado de probabilidad del hecho ocurrido con la documentación acopiada hasta ese momento.

En el vigésimo octavo de la Casación considerando, se establece que en relación de los actos de investigación se debe realizar un análisis de suficiencia similar al que se hace en la etapa intermedia, puesto que se deben evaluar individualmente y en conjunto, a efectos de concluir si es que la probabilidad sobre el hecho es positiva.

Finalmente, en relación a los graves y fundados elementos de convicción, se establece la necesidad de mencionar que el fiscal al momento de requerir la prisión preventiva debe de sustentar claramente el aspecto factico y acreditarlo mediante documentación fehaciente, es así que la defensa del imputado pueda allanarse o refutarlo entre otros, debiendo el juez valorarlos y pronunciarse respecto a lo actuado.

El análisis sobre los fundados y graves elementos de convicción implica un juicio provisional de imputación, es decir indicios de la intervención de imputado sea bien a título de autor o participe en un determinado hecho o apariencia delictiva.

Para San Martín, el *fumus delicti commissi*, consta de dos reglas, las cuales se describen en la siguiente cita:

[...] la primera regla se relaciona con la existencia de una circunstancia que posee características que permiten colegir que estamos ante la concurrencia de un delito en cuanto a sus aspectos objetivos. Ahora bien, ya que en el proceso de investigación se ha de demostrar mediante los actos de investigación la plena existencia y acaecimiento del mismo. La segunda regla gira en relación al juicio de imputación que ha de recaer en el inculpado, ello ha de poseer un elevadísimo índice de incertidumbre y verosimilitud, respecto al vínculo con el delito (2004, p.627)

En el citado literal a) del artículo 268 del Nuevo Código Procesal Penal hace alusión a fundados y graves elementos de convicción, en atención a ello Del Río menciona lo siguiente:

[...] la expresión no resulta ser la más apropiada puesto que un medio de prueba puede ser más o menos útil para valorar la posible existencia de un hecho delictivo, pero no más o menos grave, por tanto, la expresión grave debe de entenderse desde la perspectiva de importantes o relevantes, así como razonables, dichos elementos permitirán acreditar la comisión del delito como la intervención del investigado en el (2008, p.42)

Sobre la prognosis de la pena, la Casación establece que esta implica un análisis más cerca de la posible pena a imponerse, cabe precisar que no solo se relaciona con la pena legal fijada sino de una valorización transversalmente en atención al principio de lesividad y proporcionalidad, previstos en los artículos IV Y VIII del Título Preliminar del Código Penal, y/o de los diversos

factores y causas de disminución y agravación de la punición , que podrían influir sobre la determinación de la pena final pero que no necesariamente será la máxima fijada por la ley vigente

Ahora bien, se debe considerar las reglas establecidas en el artículo 45 del Código Penal, tales como la confesión sincera, terminación anticipada del proceso, conformidad del causado con la acusación y colaboración eficaz, pero será el juez quien podrá fundarse en otras circunstancias que puedan modificar la pena, lo cual deberá estar motivado en su resolución.

Siguiendo con la línea de investigación esta Casación establece que el peligro procesal es el elemento más importante para la aplicación de la prisión preventiva y la razón por la que se dicta, lo cual ha sido reconocido por la jurisprudencia constitucional. Asimismo, este presupuesto se divide en dos 1) peligro de fuga y 2) peligro de obstaculización probatoria.

Al respecto, Bovino, en relación al peligro procesal sostiene lo siguiente:

[...] el reconocimiento de los supuestos destinados a la averiguación de la verdad, está orientado alcanzar los fines procesales, es por ello que existen dos tipos de situaciones que únicamente pueden justificar la privación de libertad, por un lado, debe de analizar el comportamiento del imputado y la afectación negativa que puede generar al proceso. Finalmente se debe de verificar toda circunstancia que pudiese poner en peligro la futura y eventual pena a imponerse (s/f, p.140)

Determinar el peligro de fuga tiene como finalidad asegura la presencia del imputado al juicio u otras diligencias, cabe precisar que el peligro procesal no se debe de presumir sino debe de realizarse en atención de la verificación de cada asunto y deberá estar fundado en circunstancias objetivas y ciertas del caso en concreto. El Nuevo Código Procesal Penal, lo regula en su artículo 269, en donde establece una serie de criterios los cuales serán sometidos a evaluación por parte del Juez Penal de la investigación preparatoria, para determinar la existencia de probabilidad que el imputado se escape del proceso.

Entre las características esenciales del peligro de fuga encontramos al arraigo, este último exige la permanencia en un lugar determinado y vinculación a objetos y/o propiedades. Por nuestra parte nuestro sistema penal señala que el arraigo en el país del imputado está determinado por el domicilio, residencia habitual, asiendo de la familia y de sus negocios o trabajos, así como las facilidades para abandonar el país o permanecer oculto.

Nuestro Tribunal Constitucional en sus sentencias recaídas señalo que la posesión de bienes generaba arraigo. Asimismo, el Juez Penal puede considerar otros elementos para considerar la existencia o no de arraigo, siempre que sea justificado y/o motivado su resolución.

Formulación del problema:

Para elaborar una pregunta general en un tema de investigación, se tiene que trasladar de un tema general a una pregunta de investigación, las preguntas pueden estar centradas en los siguientes criterios.

- a. Individuos
- b. Grupos
- c. Instituciones
- d. Jurisdicciones

Entonces tenemos que es uno de los primeros pasos en la metodología de un investigador cuando inicia una investigación, por ende debe plantearse de manera concisa y práctica, para que el investigador no se desvíe del tema y de salidas rápidas y concretas a la investigación, sin perder la claridad del tema.

La pregunta en un proyecto es de vital importancia, sea en una investigación cualitativa o en una investigación cuantitativa, ya que puede generar un precedente en un trabajo conceptual del estudio a realizar, en el mejor los casos hace más explícitas las suposiciones teóricas en el marco del trabajo y claramente indica el enfoque principal y su primer interés.

La pregunta de investigación busca concretizar un problema, abrir una interrogante al investigador para que este poco a poco vaya respondiéndola a medida que transcurra la investigación, dicha pregunta abarca todo el resumen de la investigación por que se da y por qué se suscita y al responderla el investigador debe quedar satisfecho con lo que propone.

Por lo tanto, el planteamiento del problema es una reflexión ordenada que a su vez es una transición lógica del pensamiento, desde el punto de vista metodológico es uno de los primeros capítulos, puesto que abre el panorama de comprensión de la temática de tesis.

Un largo planteamiento dependerá del largo de la investigación, por ejemplo, una tesis de cien páginas a mas necesitará un desarrollo del problema más extenso, sin embargo, esto carecerá del parámetro del problema a investigar de manera precisa y coherente.

Por último, se deben de formular los objetivos tanto generales como específicos, siendo el objetivo general la propuesta y el enfoque se le da a la tesis los objetivos específicos son por así decirlo el desglose de forma cronológica, cada uno de los procesos se deben de llevar a cabo por un objetivo general, debido a ello se formuló la siguiente pregunta:

Problema General:

- ¿Es desproporcional la pena en los delitos de maltrato animal?

Problema Específico 1:

- ¿Cómo afectaría el principio de proporcionalidad penal en los delitos de maltrato animal?

Problema Específico 2:

- ¿De qué manera se afectaría el debido proceso en los delitos de maltrato animal?

Justificación del estudio:

Pertinencia:

El delito de maltrato animal es un acto denigrante y mal intencionado por la sociedad puesto que los animales son sometidos a violencia y crueldad por parte de los seres humanos, por otro lado, se ha tipificado actualmente en el código penal en el artículo 206-A, sin embargo, la pena es considerada desproporcional ya que se estaría poniendo por encima la vida de un animal por la del ser humano.

Sin embargo, hasta la fecha no existe una sentencia en base a este delito, solo investigaciones a nivel fiscal, las cuales son archivadas por el magistrado encargado del caso.

Valor Teórico:

La investigación se orienta a establecer la desproporcionalidad de la pena en los delitos de maltrato animal, esto es, la vulneración al debido proceso y las garantías constitucionales como son: a la libertad, a un debido proceso, tutela jurisdiccional efectiva, por lo tanto, queda como recomendación para que se realice en otros países de Latinoamérica.

Utilidad metodológica:

La elaboración del presente trabajo, permitirá recolectar, conocer, analizar datos, para establecer razones justificadas para establecer la desproporcionalidad de la pena en los delitos de maltrato animal, que a su vez

será tomado para futuras investigaciones, que tengan como fin establecer la desproporcionalidad de la pena en los delitos de maltrato animal.

Implicancias prácticas:

Consiste en la aplicación de la desproporcionalidad de la pena en los delitos de maltrato animal, este a su vez se considera desproporcional ya que se estaría ponderando la vida de un animal más que la de un ser humano, en estricto cumplimiento de la norma según el Artículo 206-A del código penal se considera al animal como agraviado, lo cual genera una confusión ya que el animal no es considerado como sujeto de derecho.

Relevancia:

En lo Social: La desproporcionalidad de la pena es los delitos de maltrato animal genera una relevancia social puesto que los animales son considerados por la sociedad amante de los animales en el país como sujetos de derecho, ya que son miembros de la familia y están ligados a constituir un núcleo familiar entre los miembros del hogar, esto refleja la domesticación del animal por parte del ser humano y su inserción al núcleo familiar.

En lo Económico: No genera un costo alguno que se considere desproporcional la pena en los delitos de maltrato animal, ya que se debatiría en el congreso y se generaría un proyecto de ley que declare el mismo y se considere derogado el artículo 206-A del código penal.

Objetivos:

Los objetivos sirven para exponer como se piensa entablar la problemática en síntesis pretende demostrar la visión que se tiene respecto al problema de investigación, cabe recordar que cuando se habla del problema de investigación se refiere a una determinación o situación o tema que debe ser afrontado para ofrecer soluciones o pautas para su comprensión, si se tiene claro cuál es el problema a investigar, entonces se puede pasar a la creación de objetivos.

Debido a ello no son meras actividades, el objetivo es una aspiración de lo que se espera conseguir o demostrar en un trabajo de investigación, por ende, su formulación no se puede tomar a la ligera, son guías de investigación, por lo cual son los pasos a seguir para estudiar el problema de investigación y avalar la posición del tesista.

Entonces tenemos que el objetivo principal es un tema de investigación, debe especificarse en una frase, como y donde. Este objetivo enmarca una finalidad en la investigación y resume la postura del tesista frente al problema de investigación, comúnmente este objetivo se relaciona con el título o subtítulo del trabajo de investigación.

Mientras que los objetivos específicos, son los logros y pasos que buscaran cumplir a fin de demostrar cómo el objetivo principal, es como una especie de división de varios elementos, dicho objetivo se debe colocar en forma consecutiva para revelar una orden de acción cronológica, a modo de conclusión podemos decir que es el conjunto de aspiraciones y actividades que engloba el objetivo general de la tesis, debido a ello se formuló el siguiente objetivo general:

Objetivo General:

➤ Determinar la desproporcionalidad de la pena en los Delitos de Maltrato Animal

Y dado que los objetivos se dividen en niveles: generales y específicos en concordancia con los problemas específicos, se tiene en consideración los siguientes objetivos específicos:

Objetivo Específico 1:

➤ Establecer de qué manera afectaría el Principio de Proporcionalidad Penal en los Delitos de Maltrato Animal

Objetivo Específico 2:

- Identificar si se vulnera el debido proceso en los Delitos de Maltrato Animal.

Supuestos Jurídicos:

Los supuestos jurídicos son aquellas palabras que sirven para afirmar las preguntas generales y objetivos específicos, estos a su vez darán una posible respuesta al problema de la investigación, debe plantearse de manera clara y precisa. Es por ello que se tiene como supuesto jurídico general lo siguiente:

Supuesto Jurídico General:

- La pena es desproporcional en los delitos de maltrato animal en razón de que se trata de sanciones impuestas al imputado.

Supuesto Jurídico Especifico 1:

- Se afecta el principio de proporcionalidad penal en los delitos de maltrato animal por que la sanción es grave en comparación a delitos que contravienen la vida, el cuerpo y la salud.

Supuesto Jurídico Especifico 2:

- Se vulnera el debido proceso en los delitos de maltrato animal ya que el agraviado (animal) no es sujeto de derechos por ende la pena es desproporcional en este tipo de delitos.

II. MÉTODO

2.1. Tipo de estudio:

El tipo de estudio está estrechamente ligado a la problemática del problema de la investigación, sin embargo, se debe recopilar toda la información necesaria a fin de determinar cuál es el tipo de estudio para la investigación, ahora bien, también se tomará en cuenta los objetivos generales y los supuestos jurídicos a fin de determinar el tipo de estudio.

Ahora bien, la investigación cualitativa tiene como fin demostrar el supuesto jurídico general y específico planteado en el problema de investigación, demostrándose mediante la técnica de la entrevista, la cual tiene como fin entrevistar a la población escogida por el investigador, el cual confirmara o negara el supuesto jurídico general.

Dicho esto, la técnica de la entrevista va acompañada de una serie de preguntas que tiene relación con la pregunta general y las preguntas específicas, dirigida a un grupo menor, a diferencia de la investigación cuantitativa donde se le asigna un valor numérico para los resultados, en la investigación cualitativa se coteja las respuestas de los entrevistados para afirmar o negar el supuesto jurídico general.

Las características del enfoque cualitativo son que no es un proceso definido tal cual, sino que es de condición flexible, a medida que es flexible se basa en la lógica y se caracteriza por llevar el proceso inductivo, dicho esto el enfoque cualitativo no busca comprobar la hipótesis ya que esto se da en el enfoque cuantitativo, sino que busca comprobar el supuesto jurídico en la investigación cualitativa.

La investigación cualitativa según Méndez y Astudillo(2008), es la utilizada para conocer las situaciones, interacciones, actitudes, a diferencia de la investigación cuantitativa que utiliza a los modelos matemáticos, para comprender la problemática planteada tras recopilar la información.

El referido autor menciona que la investigación cualitativa se utiliza para conocer las situaciones o actitudes diferenciando de la investigación cuantitativa que le asigna valores numéricos a los modelos matemáticos para tener un mayor alcance de la problemática planteada al juntar toda la información recopilada.

Según Díaz, V. (2009) refiere, es el foco de inicio para construir el conocimiento sobre la investigación, con ella se abordarán estrategias como también el planteamiento de la situación problemática de forma general. Debido a ello es necesario contar con un enfoque en el trabajo de investigación que en el presente caso es el enfoque cualitativo ya que se adecua más al campo de investigación de la carrera de Derecho.

Conforme Monje, (2011). El enfoque cualitativo es el camino para conocer las situaciones existentes en la realidad social que no utiliza valores numéricos como comprobación sino la interpretación del investigador sobre los resultados obtenidos. Entonces el método a escogerse es cualitativo ya que se abordará el tema desde diferentes puntos sobre la desproporcionalidad de la pena en los delitos de maltrato animal, por ende, no se puede seguir un enfoque que tenga como estudio demostrar una hipótesis.

El tipo de investigación que se efectuará, será en base al paradigma cualitativo; asimismo, el tipo de estudio también es orientado a la comprensión, ya que se busca la prueba del supuesto jurídico y demostrar mediante los resultados el supuesto jurídico.

A su vez, el nivel de estudio será descriptivo se busca especificar las propiedades, las características y los perfiles de personas, grupos, comunidades, procesos y objetos o cualquier otro fenómeno que se someta a un análisis, tal y como se presenta es una investigación no experimental.

La que es realizada analizando cuál es el nivel o modalidad de una o de diversas variables en un momento dado, es la búsqueda empírica y sistemática en la que

no se posee el control directo de las variables independientes. Evalúa una situación en un punto del tiempo.

2.2. Diseño de Investigación:

Según Reidl, C (2012), es el plan de la investigación utilizando como guías; al alcance, método, resolverá también los problemas de investigación, aunque lo primordial es que para la partida que se cuente con un marco referencial, la población, muestra, los instrumentos, técnicas que serán utilizados.

El autor refiere que en el plan de investigación se utilizan guías alcances o métodos que ayudarán a resolver el problema de investigación, pero lo primordial sería que se empiece con un marco referencial, una población, muestra o los instrumentos también técnicas que serán utilizados durante la investigación.

El diseño que correspondería a este trabajo de investigación es la teoría fundamentada ya que solo se deberá reunir ciertos conceptos que lleven a dar respuesta o a considerar la desproporcionalidad de la pena en los delitos de maltrato animal, por lo que se hará una exhaustiva revisión de las teorías existentes y se formara una nueva posición que respalde el supuesto jurídico formulado.

Según Shettini y Cortazzo, (2015), es la estrategia metodológica que a través de las hipótesis propuestas permiten establecer teorías, luego de seguir 4 etapas, recolección de datos, codificación, análisis e interpretación del investigador.

El autor nos dice que es una estrategia dentro del campo metodológico que se utiliza a través de la hipótesis que permiten formular teorías, luego de pasar por cuatro etapas que son la recolección de datos, la codificación, el análisis y la interpretación misma del investigador.

A modo de conclusión podemos decir que el diseño del desarrollo de la investigación es no experimental, con características de un diseño descriptivo de corte transeccional o transversal, apropiado para este tipo de investigación por ser un diseño, en el que se recolectan datos en un solo momento, en un tiempo único, con el único propósito de demostrar el supuesto jurídico formulado en el problema de investigación.

2.3. Caracterización de Sujetos:

Tabla 1

Sujetos de Estudio y Características.

Sujetos de Estudio	Características	Tamaño de la Muestra
Fiscal especializado en lo penal	Grado de Instrucción: Superior completa. Condición socioeconómica: clase media alta Estado anímico emocional: Buena / Stress Trata con las personas: Falta de tiempo	Dos (2)
Abogado especializado en lo penal	Grado de Instrucción: Superior completa. Condición socioeconómica: clase media baja Estado anímico emocional: Media / Stress Trata con las personas: Falta de tiempo, litigante, docente.	Dos (2)
Juez especializado en lo penal	Grado de Instrucción: Superior completa. Condición socioeconómica: clase media alta Estado anímico emocional: Media / Stress Trata con las personas: Falta de tiempo.	Dos (2)

2.4. Población y Muestra:

Población

La población es aquel conjunto de personas que tienen características y comportamientos en común, a menudo los investigadores realizan la técnica del muestreo en la población, ya que, debido a la exorbitante cantidad de población existente en un determinado lugar, es imposible aplicar el instrumento en toda la población.

De la manera que lo afirma Hurtado y Toro, (2007), es el universo que comprende a todo analizado en la problemática y conocido desde que conceptualiza el problema (p.92).

En ellas se encuentran: los especialistas en derecho penal, jueces, fiscales provinciales, fiscales superiores en lo penal, leyes nacionales e internacionales, resoluciones, sentencias, artículos periodísticos.

Muestra

Señala Moreno, (2000), que es la parte representativa de la población pues en ella se mantiene la esencia de los factores, características de todo el universo (p. 9). Para ello se tomó como muestra: (2) Fiscales Provinciales Penales, (2) Jueces Especializados en lo Penal, (2) Abogados Especializados en lo Penal

La muestra será no probabilística intencional en relación a las personas que serán entrevistadas, ya que se seleccionará de forma intencional y directa a los especialistas en la materia de la presente investigación que darán luz e directriz al problema, además se utilizará una muestra no probabilística documental porque se revisará documentos como; artículos periodísticos, sentencias, resoluciones, en las cuales se procedió archivar el caso referente a los delitos de maltrato animal.

2.5 Técnicas e Instrumentos de Recolección de Datos, Validez:

Técnicas

Sustenta Orellana y Sánchez,(2006), que son los procedimientos utilizados para obtención la información tanto de elementos encontrados en línea o no (pp. 16-19). Las técnicas utilizadas en la investigación son acordes a la problemática planteada pues se quieren dar paso a la comprensión, desarrollo y fortalecimiento del alcance y la consecución de los objetivos propuestos. Utilizándose las siguientes técnicas:

Entrevista.

De acuerdo Ramírez, (2010), es una estrategia metodológica donde el investigador reúne información de manera directa, al realizar preguntas relevantes para conseguir las percepciones de los entrevistados sobre cierto tema (pp. 292 - 294).

Es la técnica idónea pues esa forma directa se tendrá los puntos de referencia de Fiscales Provinciales Penales y Abogados Especializados en lo Penal, siendo los primeros que verán la posibilidad de determinar la desproporcionalidad de la pena en los delitos de maltrato animal y a la vez los Jueces Especializados en lo Penal verán y analizaran el artículo 206-A del Código Penal que tipifica los delitos de maltrato animal y si es factible o no emitir una sentencia condenatoria por ese delito o absolver al imputado.

Análisis documental.

Es una técnica que de forma indirecta recolecta información de material documental sobre la situación problemática según refiere Rojas (2002, p. 179). Es la técnica que corresponde ya que se revisará leyes, decretos, otras normas jurídicas, entre otros documentos relativos a las unidades de análisis, analizándolos e interpretándolos, en razón de ello se dará respuesta al problema de investigación y cumplir con los objetivos.

Instrumentos

Como lo afirma Ñaupas *et al.* (2014) son las herramientas usadas para el acogimiento de información y relacionarlas con los objetivos también problemas de investigación (p. 201). Siendo los instrumentos que corresponden a la investigación los siguientes:

Guía de entrevista.

Según Ñaupas *et al.* (2014, p. 223) vienen a ser la herramienta con la que se resuelve la entrevista que contiene las preguntas, funcionan como ayuda para tener presente lo que se formulará. Por lo mismo la guía resulta la técnica indicada para el desarrollo y conducción de la entrevista porque si no se no se tendrá en cuenta los ítems a formular ni una base palpable para conectarla con los objetivos.

Guía documental.

Es la herramienta que ayuda a conducir a la simplificación de todos los documentos obtenidos en la investigación mostrando un panorama amplio y real según Orte y Antich (1991, pp. 363 - 364). La guía documental lo que hace es delimitar la información que es relevante para la investigación de cada fuente recopilada.

2.6. Método de Análisis de Datos:

Los métodos de análisis de datos son el fruto de la investigación, por lo tanto, es la parte esencial en la investigación, ya que relacionan la información encontrada con los problemas, objetivos y supuestos jurídicos.

Además, se debe tener en cuenta que todo método sea distinto a las técnicas de recolección de datos ya que solo son herramientas para extraer información más para analizar que se obtiene de ellas, según sostiene Strauss y Corbin (2002, p. 64), en razón que el análisis de los datos debe ser realizado de forma

concienzuda, analítica y racional como también dirigida a la triangulación con los supuestos jurídicos.

El método empleado en la presente investigación es uno de análisis de datos cualitativos, ya que la investigación gira en torno a una investigación cualitativa, tal como lo refiere Álvarez y Jurgenson (2006), es el estudio presentado de forma ordenada de cada dato obtenido (p. 186).

En tal sentido si el estudio se refiere de cada dato, se tendrá que pasar por un proceso según lo señala Rodríguez, Gil y García (1999, pp. 200 - 202), siendo el primero la reducción de datos, la disposición y transformación de datos y por último la obtención y verificación de conclusiones.

2.7. Unidad de Análisis: Categorización:

De acuerdo a Rojas (2002), las categorías son los elementos que dan inicio a la investigación y de los cuales se recopilará la información además deben tener relación con el tipo de investigación (p.180). Las categorías son las señaladas a continuación:

Categoría 1: Desproporcionalidad de la Pena

Es donde la pena es desmesurada en comparación al delito, generalmente se debe a que ciertos delitos son creados por el legislador a medida de la coyuntura social en que se encuentra, sin embargo, en el código penal podemos ver penas que no tienen sentido o razón a la conducta tipificada.

Principio de Proporcionalidad Penal

Al referirnos al principio de proporcionalidad penal hacemos mención a uno de los principios más sonados y principales del derecho penal peruano, esto a su vez nos da a entender la importancia que radica en él.

Dicho principio tiene sus raíces en la constitución, se podría decir que es un control de las penas que no se vean limitadas y excedidas en cuanto al uno y otro se refiere, las penas no pueden ser excedidas en cuanto a la conducta se refiere ya que si no se estarían vulnerando derechos constitucionales del imputado.

Principio de Razonabilidad

Comúnmente conocido como el principio que debe conocer todo estado en las normas jurídicas penales, no es más que el no exceso en las penas o conductas penales en la cual se deben desvirtuar, dicho principio es un control a la norma o a las penas en general.

A su vez dichos principios consolidan como el de legalidad, proporcionalidad, debido proceso, una salvaguardia al debido proceso, esto es que no se vulneren derechos y deberes por parte de los jueces y fiscales que son los operadores del derecho en sí, máxime si estos se quedan en constante juicio o movimiento, como el caso del retardo de los expedientes y demás suscitaciones en el quehacer judicial.

A modo de conclusión podemos decir, que el principio de razonabilidad es aquel que se encarga de que las penas y beneficios penitenciarios sean eficaces y a su vez no tengan ninguna violación o derecho fundamental que se suscite, dicho sea de paso, es como decir un control del derecho y un salvavidas al imputado en caso de violación de derechos por parte de los operadores de justicia

Categoría 2: Maltrato Animal

Son comportamientos que causan dolor innecesario y estrés a los animales, los cuales van desde la falta de cuidado del animal hasta la misma muerte, debido a esto se toma en cuenta dos tipos de maltrato: maltrato directo que trata sobre la inobservancia de los cuidados del animal y el indirecto que se vale de ser testigo de un acto de crueldad o maltrato animal.

Bienestar Animal

Son comportamientos que causan dolor innecesario y estrés a los animales, los cuales van desde la falta de cuidado del animal hasta la misma muerte, debido a esto se toma en cuenta dos tipos de maltrato: maltrato directo que trata sobre la inobservancia de los cuidados del animal y el indirecto que se vale de ser testigo de un acto de crueldad o maltrato animal.

Sufrimiento Innecesario

Es lo que experimenta un animal al sentir dolor, el sufrimiento innecesario viene caracterizado por maltrato físico o psicológico que pueda sufrir el animal, esto conlleva a ser opcional para el ser humano si realizar o no dicho acto.

2.8. Aspectos Éticos:

Para la presente investigación se tomó en cuenta los principios relativos a la ética, ya que es el camino que debe seguir todo profesional tal como lo señala Cobo (2001) todo profesional debe estar investido de formación ética para el despliegue de sus actividades (p. 50)

Asimismo, la ética no solo está presente para las labores de un profesional, sino que también debe darse a modo personal en las actividades cotidianas en la realización de labores sin necesidad aplicarse la calidad profesional, ya que la ética está en todo ámbito ya es una constante, y más aún en la investigación cualitativa

Por ello se respetó los derechos de autor como también el alcance de la obra o documento, al citar cada parte de información que sea proporcionado por otro autor o autores en los diferentes tipos de documentos utilizados, siendo ellos, los siguientes:

- Las obras de referencias.
- Las bibliografías.
- Obras de investigación.
- Fuentes personales.

- Recursos web.

Así como también el consentimiento informado para que exista la participación de los sujetos entrevistados y no se vulnere sus derechos. Para ello se le informó sobre la temática de la investigación y los objetivos de la misma, a lo que se llevó a cabo cada una de las entrevistas.

III. RESULTADOS

En el presente capítulo se organizará y describirá, los resultados de los datos acopiados, los mismos que fueron obtenidos a través de los siguientes instrumentos de recolección de datos; guía de entrevistas y análisis documental

3.1. Análisis de las entrevistas

Cabe indicar que respecto a los resultados de las guías de entrevistas fue necesario que se apliquen a los especialistas en el derecho penal, como es el caso de jueces especializados en lo penal, fiscales provinciales penales y abogados con experiencia en el derecho penal, se separó por objetivos de la investigación en mera de ser más eficiente y descriptivo.

Guía de Entrevistas

Objetivo General

Determinar la desproporcionalidad de la pena en los delitos de maltrato animal
--

Resultados de las preguntas del Objetivo General en las Guías de Entrevista

1) A partir de su experiencia ¿Cree usted que la pena es desproporcional en los delitos de maltrato animal ¿Por qué?

López (2017), considera que, si es desproporcionado, toda vez que las penas para dichos delitos se encuentran tipificados con penas inclusive más altas que los tipos base de muchos delitos contra la vida, el cuerpo y la salud.

Monroy (2017), afirma que, si ya que las penas por dichos delitos ilícitos deberían ser más graves y están tipificados dentro del código penal, inclusive son más altos que los tipos base de otros delitos.

Flores (2017), considera que así as penas serán de mayor gravedad, ello no cambia el título, el hecho de hablar de pena desproporcional es subjetivo

Quispe (2017), si por que sanciona el maltrato a los animales con pena efectiva mayor a los 3 años en comparación a los delitos lesiones leves ya que es menor a 2 años.

Cajahuanca (2017), si por que considera a los animales como sujeto de derecho y estos a su vez tienen una pena más alta que la de algunos delitos del código penal.

Farfán (2017), si puesto que se está considerando los animales como sujetos de derecho cuando no lo son y el código lo está estableciendo como pena efectiva cuando debería ser una falta contra el patrimonio o un delito contra el mismo.

2) ¿Qué criterios cree usted que se deberían tener en la aplicación de la pena en los delitos de maltrato animal?

López (2017), al ser la persona humana y el respeto de su dignidad el fin supremo del estado y la sociedad, esto es lo que se debe ponderar en este tipo de delitos, es decir, el daño sufrido por la persona humana y no el daño sufrido por el animal.

Monroy (2017), se deberían tener criterios objetivos y subjetivos como el daño en si al animal, o en todo caso verificar el bien jurídico si es lícito o no más que todo una homogeneidad en los delitos.

Flores (2017), se debería tener en cuenta la gravedad del hecho, la circunstancias, si el autor es reincidente o si tiene antecedentes por maltrato animal.

Quispe (2017), pues el test de proporcional penal o la protección de bienes jurídicos, hacer una comparación de otros delitos para hacer una ponderación de bienes jurídicos.

Cajahuanca (2017), criterios como cuál es el bien jurídico que se protege o cual es la sanción en concreto que se quiere aplicar.

Farfán (2017), hacer una comparación de bienes jurídicos entre la persona y el daño que va sufrir es más hacer el test de proporcionalidad penal e igualar las condiciones.

Objetivo Especifico 1

Establecer de qué manera afectaría el principio de proporcionalidad penal en los delitos de maltrato animal

Resultados de las preguntas del Objetivo Especifico 1 en las Guías de Entrevista

3) Con la experiencia que tiene usted ¿Considera que se afecta el principio de Proporcionalidad en la aplicación de penas en delitos de maltrato animal?

López (2017), Por supuesto que, si se afecta, ya que este principio responde a evitar una utilización desmedida de las sanciones desmedidamente, tomando en cuenta el bien jurídico tutelado.

Monroy (2017), Si, por que podrían aplicarse otro tipo de penas que puedan ser inclusivas más satisfactorias.

Flores (2017), No, puesto que no debemos olvidar que la pena tiene objetivos, como reducir, resocializar, etc., empero la proporcionalidad se verifica en cada caso en concreto.

Quispe (2017), claro, ya que no hay un equilibrio o ponderación de bienes jurídicos entre los delitos y las penas, afectando así el principio de proporcionalidad penal.

Cajahuanca (2017), si puesto que está considerando al animal sujeto de derecho cuando no lo es, esto genera una desproporcionalidad en la pena, por ejemplo, en los delitos de lesiones leves ya que es una pena inferior.

Farfán (2017), si, ya que están considerando las penas mucho más allá de lo evidente en comparación a los delitos de maltrato animal, inclusive hay una desproporción de penas en comparación a otros delitos como el de lesiones leves.

4) ¿Cuál cree usted que serían las consecuencias de las penas en la aplicación del test de proporcionalidad en los delitos de maltrato animal?

López (2017), tomando en cuenta que el fin supremo del Estado y la sociedad, conforme nuestra constitución es la persona humana y no la vida animal, ponderando el derecho a la libertad (por las penas estipuladas a dichos delitos) versus el derecho a la vida animal, deberá preferirse a la persona humana, por lo cual dichas penas tendrían que disminuirse considerablemente tomando en cuenta los tipos base de otros delitos.

Monroy (2017), la imposición de una pena menos gravosa que la pena privativa de libertad.

Flores (2017), la consecuencia en principio de proporcionalidad es sancionador busca el resarcimiento de un daño.

Quispe (2017), pues un mayor análisis del delito y el análisis del bien jurídico que se está analizando, ver si es proporcional o no la pena en comparación con otros delitos.

Cajahuanca (2017), una disminución de la pena, e inclusive la pena se convertiría en falta ya que el animal es considerado una extensión del patrimonio en la doctrina peruana por ende sería una falta o delito contra el patrimonio.

Farfán (2017), las consecuencias serían una desigualdad o desequilibrio de los bienes jurídicos y estos a su vez había una desproporción la cual llevaría a la derogación del delito o en todo caso disminuir la pena considerablemente.

Objetivo Especifico 2

Identificar si se vulnera el debido proceso en los delitos de maltrato animal

Resultados de las preguntas del Objetivo Especifico 2 en las Guías de Entrevista

5) ¿Cree usted que se vulnera el debido proceso en los delitos de maltrato animal?

López (2017), No necesariamente, ya que el ámbito procesal es adjetivo y no sustantivo como la norma penal y al existir para bien o para mal, una norma de donde nace el proceso, siempre y cuando no se vulnera normas procesales.

Monroy (2017), No, porque al ser un delito, continua su trámite en la fiscalía y si se formaliza se tramita ante el Poder Judicial, continua el mismo trámite hasta que se emita una sentencia por este tipo de delito, no habiendo así una vulneración al debido proceso.

Flores (2017), No, para que sea una sanción se entiende que previamente exista una investigación, una comprobación de pruebas.

Quispe (2017), No ya que si se comete el delito este sigue su curso ante la fiscalía con una denuncia simple, luego se investiga, se actúa los medios de prueba y se formaliza la denuncia o se archiva, si se formaliza la denuncia ante el poder judicial continua su trámite procesal hasta que se emita una sentencia condenatoria o absolutoria al imputado, por lo cual no se está vulnerando el debido proceso en ningún aspecto.

Cajahuanca (2017), No, puesto que se interpone una denuncia por estos delitos, estos seguirán su trámite normal ante la fiscalía, y luego si se formaliza la denuncia ante el Poder Judicial, este sigue su trámite normal para emitir una sentencia condenatoria o absolutoria ante el Poder Judicial.

Farfán (2017), No, ya que la denuncia se interpone ante la fiscalía como un delito cualquiera, luego se hacen las investigaciones, para luego formalizar ante el poder judicial o archivar el caso, si se formaliza sigue su trámite en curso, con las diligencias correspondientes y las actuaciones de medios probatorios para

luego emitir una sentencia condenatoria o absolutoria al imputado, por lo cual no se está vulnerando el debido proceso en ningún estadio procesal.

6) ¿Qué otros principios o derechos creen usted que se vulnera en los delitos de maltrato animal?

López (2017), Considera que se deben tener en cuenta los principios como el de Proporcionalidad Penal y el Principio de Protección de Bienes Jurídicos.

Monroy (2017), Nos dice que vulnera el Principio de Proporcionalidad Penal, Principio de Tipicidad y el Principio de Protección de Bienes Jurídicos.

Flores (2017), Afirma que se vulnera el Principio de Doble Instancia, el Principio de Tipicidad, el de Proporcionalidad Penal y el Principio de Protección de los Bienes Jurídicos.

Quispe (2017), Dice que se vulnera el Principio de Proporcionalidad Penal, el Principio de Tipicidad, el Principio de Lesividad y el Principio de Protección de los Bienes Jurídicos.

Cajahuanca (2017), Se vulnera el Principio de Tipicidad, Principio de Bienes Jurídicos, Principio de Proporcionalidad Penal, Principio de Lesividad y el Principio de Protección de Bienes jurídicos conjuntamente con el Principio de Mínima Intervención Penal.

Farfán (2017), afirma que se vulneran los siguientes principios, Principio de Tipicidad, Principio de Bienes Jurídicos, Principio de Proporcionalidad Penal, Principio de Lesividad y el Principio de Mínima Intervención Penal.

3.2. Análisis Documental:

Archivo definitivo sobre el Delito de Maltrato Animal

Ingreso: N° 55-2016

Delito: Abandono y Actos de Crueldad contra Animales Domésticos y Silvestres.

Imputado: Javier Sánchez Téllez.

Agraviado: propietario o responsable de los perros no identificados.

Resolución Numero Tres:

San Martín de Porres, veintidós de julio

de dos mil dieciséis.

En cuanto a la imputación por el delito de abandono y actos de crueldad contra animales silvestres y domésticos estos se encuentran previstos y sancionados en el artículo 206 A del Código Penal, que se reproduce de la siguiente manera:

“El que comete actos de crueldad contra un animal doméstico o un animal silvestre, o los abandona, es reprimido con pena privativa de libertad no mayor de tres años, con cien a ciento ochenta días – multa y con inhabilitación de conformidad con el numeral 13 del artículo 36.”

“Si como consecuencia de estos actos de crueldad o del abandono animal doméstico o silvestre muere, la pena es privativa de libertad no menor de tres ni mayor de cinco años, con ciento cincuenta a trescientos sesenta días multa y con inhabilitación de conformidad con el numeral 13 del artículo 36”

Se tiene que en el acta de hallazgo y recojo insitu se advierte que el personal PNP acudió a la calle Los Laureles N° 130, Urb. Valdivieso – SMP. Donde se entrevistaron con el denunciado Javier Sánchez Téllez, por lo que el personal PNP procedió a recoger una caja de cartón de 40x40 cm, con longitud TVL6 en cuyo interior se encontraba dos canes pequeños de color negro con papeles cortados de periódicos y una caja de cartón con el logotipo “D’Onofrio” de 40x20 cm, aproximadamente, conteniendo dos pequeños canes color blanco “

chusco” con papel cortado de periódico , y advirtió que los canes se encontraban al parecer en perfectas condiciones físicas.

Asimismo, se tiene el Parte S/N-2016-REGPOL-DIVTER-NORTE-3-CCS-DEINPOL en el cual se menciona que personal de la PNP acudió al domicilio del denunciado Javier Sánchez Téllez, ubicado en la calle Los Laureles N° 130, Urb.Valdiviezo – SMP, donde vivía como inquilino, al ingresar a la habitación ubicado en el cuarto piso se observaron que se encontraba totalmente vacío.

Solo había dos sillas tipo carpeta y una caja de cartón de 40x40 cmts aproximadamente , en el interior cuatro envases de gaseosa de plástico , un recipiente de plástico color naranja y en la ventana dos tarros de leche gloria chica , además indico que dicho personal que según el detenido Javier Sánchez Téllez , señalo que el día en que fue intervenido por el personal policial dejo en dicho ambiente : 01 Tv de 14” marca Panasonic , un DVD, una mochila color azul con negro donde se encontraba toda su ropa , un tarro de gel evo color negro donde tenía doscientos cincuenta soles y una bolsa con tres pares de zapatillas y otros accesorios de uso veterinario.

Asimismo, se tiene las boletas de venta expedidas por la Clínica Veterinaria Pet Health Centrer y Animals Planet – Pet Shop en la cual se detallan las consultas y medicamentos realizados a animales cachorros de nombre tomoe y otro, de fechas 16 y 17 de enero del 2016, también se tiene el resultado del hemograma expedido por Biopacific Perú, donde se advierte el resultado de los exámenes realizados por el paciente: TOMOE. Especie: CANINO. Raza: Mestizo. Edad 01 mes Fecha: 16 /01 2016. Propietario: Betty Torres.

Se recabo el Oficio N° 001-16/CLINICAVETERINARIAPETHEALTHCENTER-LIMA del cual se advierte que el médico veterinario Emmanuel Morote Paco de la clínica de Pet Health Center , indico que el día 16 de enero del 2016 , llego a la clínica veterinaria la Sra. Betty Torres con la mascota “ Tomoe” para realizar una consulta sobre su estado de salud , y por el estado de la mascota se le sugirió practicar una prueba a la mascota del cual resultado : “ Un proceso infeccioso generalizado , teniendo como diagnostico presuntivo un problema de

leptospirosis” , por lo que explicaron al propietario que tenía que hacerle un descarte de leptospirosis el cual no fue realizado en la mencionada clínica.

Asimismo se recabo la manifestación de Betty del Rosario Torres Mogollón , quien indico en su manifestación desde hace quince aproximadamente , en el patio de la azotea donde habita observo una cesta con tres perritos en el interior quienes estaban llorando , donde el denunciado Javier Sánchez Téllez , le indico que eran sus perritos y que era veterinario y que una persona los había entregado para curarlo , al día siguiente al ver más perritos en la azotea volvió a preguntar al denunciado , siendo que este le respondió que los tenía por qué estaba haciendo una labor social; sin embargo , refiere que los perros lloraban todo el día y estaban en la intemperie donde les llegaba el sol , encerrados en una caja de plástico , al ver ello su persona le regalo al denunciado una caja de cartón de T.V , donde coloco a un grupo de perritos mientras que el otro grupo se quedó en la cesta .

Al día siguiente observo que había más perritos recién nacidos al parecer de dos días aproximadamente; y el día miércoles a las 12:00 horas del día subió a la azotea y encontró a dos perritos raza chihuahua, donde uno de ellos llego a fallecer, al parecer por que no le daba alimento, al preguntar al denunciado al respecto, este respondió que estaba enfermo, luego su persona proporciono alimentos a los demás animales. Además, indico que el día viernes subió nuevamente a la azotea y escucho que los cachorros estaban llorando por lo que abrió la caja y había dos cachorros, uno de ellos estaba agonizando y llego a morir a las 19:30 horas.

Mientras que al otro lo llevo a la veterinaria y se quedó internado por presentar deshidratación y desnutrición, pese a ello refiere que el día 18 de enero del 2016 volvió a subir a la azotea y vio que había dos cajas de cartón con cuatro cachorritos (canes) dos de color blanco y dos de color negro, de los cuales uno de ellos falleció por estar desnutrido y deshidratado, al parecer tenía una semana de nacido, por lo que acudió a la dependencia policial a interponer la denuncia respectiva.

Se recabo la manifestación de Raquel Rosales Silva, quien indico ser médico veterinaria del consultorio Animals Plannet y señalo que el día 18 de enero del 2016 acudió a dicho consultorio una señora con dos cachorritos de uno a dos meses de edad aproximadamente , los cuales llegaron deshidratados y con catquesia (musculo) , arritmia cardiaca , los cuales habían sido provocados por una anemia que padecerían los cachorros , además de estar infectados de garrapatas ; al realizar la consulta respectiva , le recomendó un tratamiento con bebidas hidratantes y/o vitaminas , sin embargo, refiere que luego de media hora aproximadamente , llevo nuevamente la señora con los dos cachorritos (canes) al estar convalecientes (agonía) le realizo la eutanasia.

Se recabo la manifestación del denunciado Javier Sánchez Téllez, quien negó los hechos imputados en su contra, alego ser agente de seguridad en distintas discotecas del Cono Norte, además indico realizar la obra social al recoger animales abandonados a quienes lo cura, cuida y luego los entrega, dona a quienes desean adoptarlos, ya que ama a los animales y tiene conocimiento al respecto debido a que estudio hasta el tercer ciclo veterinaria en el país de Colombia.

Agrega que a los perros los recoge en malas condiciones de salud con apariencia de flacos y desnutridos, con garrapatas y pulgas, y los curaba desparasitándolos con Canicat los cuales viene en chisquete que cuesta diez soles y utilizaba contra las pulgas frolayel cual le cuesta treinta y cinco soles y les daba de comer Pedigree - cachorro el cual le costaba siete soles (S/.7.00) el kilo, productos que se encontraban en su habitación.

Por otro lado, indico que durante su estadía en el Perú llevo a recoger siete cachorros de los cuales dono tres, y que quería volvería a recoger a los animales abandonados, pero los entregaría a las autoridades pertinentes o algún albergue canino de la municipalidad. Finalmente, indico que la presente denunciada se debe a que existe una enemistad con la persona de Betty Torres debido a que su esposo trato de cortejar a su pareja sentimental

Del análisis de los actuados podemos tener que si bien es cierto que el día 18 enero del 2016 el denunciado Javier Sánchez Téllez fue intervenido por el personal PNP en el interior de su habitación ubicado en calle Los Laureles N° 130, Urb. Valdivieso – SMP, debido a la denuncia que interpuso la ciudadana Betty del Rosario Torres Mogollón, por maltrato animal, sin embargo, de la documentación que obra en autos se advierte que el personal policial en el lugar de los hechos halló cuatro animales domésticos – cachorros- en el interior de dos cajas de cartón , quienes habrían estado al parecer en perfectas condiciones físicas.

Conforme se desprende del Acta de Hallazgo y Recojo In situ, cachorros de los cuales el denunciado indicó haberlos recogido en plena vía pública y en estado de abandono – desnutridos, con garrapatas y pulgas – para curarlos, cuidarlos y donarlos a las personas quienes desean adoptarlos, ya que se dedica a dicha labor social, e indicó que durante su estadía en el Perú llegó a recoger siete cachorros de los cuales donó tres.

Por lo que no se ha llegado a acreditar que el denunciado haya realizado actos de crueldad contra los animales domésticos o los haya abandonado, más aún que se debe de tener en cuenta que por la edad de los animales que se encontraron en su poder – cachorros – estos estarían propensos a padecer de enfermedades y cuadros infecciosos conforme lo han señalado los médicos veterinarios antes nombrados.

IV. DISCUSIÓN

En el presente capítulo se organizará y describirá las discusiones de los resultados, los mismos que fueron obtenidos a través de los siguientes instrumentos de recolección de datos; guía de entrevistas y análisis documental.

Discusión N°1

Objetivo General

Determinar la desproporcionalidad de la Pena en los Delitos de Maltrato Animal

Supuesto Jurídico General

La pena es desproporcional en los delitos de maltrato animal en razón de que se trata de sanciones impuestas al imputado.

López considera que, si es desproporcionado, toda vez que las penas para dichos delitos se encuentran tipificados con penas inclusive más altas que los tipos base de muchos delitos contra la vida, el cuerpo y la salud, de la misma manera.

Monroy, confirma que, si ya que las penas por dichos delitos ilícitos deberían ser más graves y están tipificados dentro del código penal, inclusive son más altos que los tipos base de otros delitos.

Quispe, afirma que, si por que sanciona el maltrato a los animales con pena efectiva mayor a los 3 años en comparación a los delitos lesiones leves ya que es menor a 2 años.

Flores, considera que así las penas serán de mayor gravedad, ello no cambia el título, el hecho de hablar de pena desproporcional es subjetivo

Cajahuanca, si por que considera a los animales como sujeto de derecho y estos a su vez tienen una pena más alta que la de algunos delitos del código penal.

Farfán, complementa diciendo que sí, puesto que se está considerando los animales como sujetos de derecho cuando no lo son y el código lo está estableciendo como pena efectiva cuando debería ser una falta contra el patrimonio o un delito contra el mismo.

López afirma que al ser la persona humana y el respeto de su dignidad el fin supremo del estado y la sociedad, esto es lo que se debe ponderar en este tipo de delitos, es decir, el daño sufrido por la persona humana y no el daño sufrido por el animal.

Monroy complementa diciendo que se deberían tener criterios objetivos y subjetivos como el daño en si al animal, o en todo caso verificar el bien jurídico si es lícito o no más que todo una homogeneidad en los delitos.

Quispe señala que si pues el test de proporcional penal o la protección de bienes jurídicos, hacer una comparación de otros delitos para hacer una ponderación de bienes jurídicos.

Flores manifiesta que se debería tener en cuenta la gravedad del hecho, las circunstancias, si el autor es reincidente o si tiene antecedentes por maltrato animal.

Cajahuanca indica que criterios como cuál es el bien jurídico que se protege o cual es la sanción en concreto que se quiere aplicar.

Farfán explica que se debe hacer una comparación de bienes jurídicos entre la persona y el daño que va sufrir es más hacer el test de proporcionalidad penal e igualar las condiciones.

Como se puede apreciar, varios de los entrevistados han coincidido que si la pena es desproporcional en razón de sanciones impuestas al imputado y esto se da mayormente debido a que se sanciona con una pena más drástica en comparación a otros delitos como el de lesiones leves.

De la misma manera se puede advertir, que el legislador de repente se dejó guiar por la presión social al tipificar este tipo de delito, puesto que al leer dicho artículo del Código Penal no especifica bien cuál es la diferencia entre un animal silvestre o un animal doméstico

Discusión N°2

Objetivo Especifico N° 1

Establecer de qué manera afectaría el principio de proporcionalidad penal en los delitos de maltrato animal

Supuesto Jurídico Especifico N° 1

Se afecta el principio de proporcionalidad penal en los delitos de maltrato animal por que la sanción es grave en comparación a delitos que contravienen la vida, el cuerpo y la salud.

López alega que si, Por supuesto que, si se afecta, ya que este principio responde a evitar una utilización desmedida de las sanciones desmedidamente, tomando en cuenta el bien jurídico tutelado.

Monroy afirma que si, por que podrían aplicarse otro tipo de penas que puedan ser inclusivas más satisfactorias.

Quispe nos dice que sí, claro, ya que no hay un equilibrio o ponderación de bienes jurídicos entre los delitos y las penas, afectando así el principio de proporcionalidad penal.

Flores dice que no, puesto que no debemos olvidar que la pena tiene objetivos, como reducir, resocializar, etc., empero la proporcionalidad se verifica en cada caso en concreto.

Cajahuanca considera que si, puesto que está considerando al animal sujeto de derecho cuando no lo es, esto genera una desproporcionalidad en la pena, por ejemplo, en los delitos de lesiones leves ya que es una pena inferior.

Farfán nos dice que sí, ya que están considerando las penas mucho más allá de lo evidente en comparación a los delitos de maltrato animal, inclusive hay una desproporción de penas en comparación a otros delitos como el de lesiones leves.

López nos dice que, tomando en cuenta que el fin supremo del Estado y la sociedad, conforme nuestra constitución es la persona humana y no la vida animal, ponderando el derecho a la libertad (por las penas estipuladas a dichos delitos) versus el derecho a la vida animal, deberá preferirse a la persona humana, por lo cual dichas penas tendrían que disminuirse considerablemente tomando en cuenta los tipos base de otros delitos

Monroy sugiere la imposición de una pena menos gravosa que la pena privativa de libertad.

Quispe, nos da un mayor análisis alegando que debería realizarse un mayor análisis del delito y el análisis del bien jurídico que se está analizando, ver si es proporcional o no la pena en comparación con otros delitos.

Flores nos dice la consecuencia en principio de proporcionalidad es sancionador busca el resarcimiento de un daño.

Cajahuanca nos da un alcance diciendo, que una disminución de la pena, e inclusive la pena se convertiría en falta ya que el animal es considerado una extensión del patrimonio en la doctrina peruana por ende sería una falta o delito contra el patrimonio.

Farfán nos dice que las consecuencias de aplicar el test proporcionalidad penal serían una desigualdad o desequilibrio de los bienes jurídicos y estos a su vez había una desproporción la cual llevaría a la derogación del delito o en todo caso disminuir la pena considerablemente.

Es menester destacar que el Test de Proporcionalidad Penal es una herramienta del Derecho Penal , es decir tiene como fin hacer una comparación de bienes jurídicos protegidos , si dicho test se aplicara al Delito contra Maltrato Animal el resultado sería la disminución de una pena ya que dicho bien jurídico no es relevante para que la pena sea mayor , en todo caso no ameritaría que la pena sea considera como privativa de libertad , bastaría que sean tres años de pena suspendida sujeta a reglas de conducta .

Como podemos observar varios de los entrevistados coinciden que, si se afecta el principio de proporcionalidad penal ya que la pena que se impone es mucho mayor o más grave en comparación a los delitos de contra la vida, el cuerpo y la salud, como es el caso del Delito de Lesiones Leves cuya pena máxima es dos años a comparación del Delito contra Maltrato Animal cuya máxima pena con agravante es de cinco años.

Discusión N°3

Objetivo Específico N° 2

Identificar si se vulnera el debido proceso en los delitos de maltrato animal

Supuesto Jurídico Específico N° 2

Se vulnera el debido proceso en los delitos de maltrato animal ya que el agraviado (animal) no es sujeto de derechos por ende la pena es desproporcional en este tipo de delitos.

López, nos afirma no necesariamente, ya que el ámbito procesal es adjetivo y no sustantivo como la norma penal y al existir para bien o para mal, una norma de donde nace el proceso, siempre y cuando no se vulnere normas procesales.

Monroy nos dice No, porque al ser un delito, continua su trámite en la fiscalía y si se formaliza se tramita ante el Poder Judicial, continua el mismo trámite hasta que se emita una sentencia por este tipo de delito, no habiendo así una vulneración al debido proceso.

Quispe afirma que no, ya que si se comete el delito este sigue su curso ante la fiscalía con una denuncia simple, luego se investiga, se actúa los medios de prueba y se formaliza la denuncia o se archiva, si se formaliza la denuncia ante el poder judicial continua su trámite procesal hasta que se emita una sentencia condenatoria o absolutoria al imputado, por lo cual no se está vulnerando el debido proceso en ningún aspecto.

Flores nos dice que No, para que sea una sanción se entiende que previamente exista una investigación, una comprobación de pruebas.

Cajahuanca afirma que no, puesto que se interpone una denuncia por estos delitos, estos seguirán su trámite normal ante la fiscalía, y luego si se formaliza la denuncia ante el Poder Judicial, este sigue su trámite normal para emitir una sentencia condenatoria o absolutoria ante el Poder Judicial.

Farfán nos dice que no, ya que la denuncia se interpone ante la fiscalía como un delito cualquiera, luego se hacen las investigaciones, para luego formalizar ante el poder judicial o archivar el caso, si se formaliza sigue su trámite en curso, con las diligencias correspondientes y las actuaciones de medios probatorios para luego emitir una sentencia condenatoria o absolutoria al imputado, por lo cual no se está vulnerando el debido proceso en ningún estadio procesal.

López, afirma que se deben tener en cuenta los principios como el de Proporcionalidad Penal y el Principio de Protección de Bienes Jurídicos, de la misma manera.

Monroy nos dice que vulnera el Principio de Proporcionalidad Penal, Principio de Tipicidad y el Principio de Protección de Bienes Jurídicos.

Quispe, afirma que se vulnera el Principio de Proporcionalidad Penal, el Principio de Tipicidad, el Principio de Lesividad y el Principio de Protección de los Bienes Jurídicos.

Flores, afirma que se vulnera el Principio de Doble Instancia, el Principio de Tipicidad, el de Proporcionalidad Penal y el Principio de Protección de los Bienes Jurídicos

Cajahuanca, nos ilustra diciendo que se vulnera el Principio de Tipicidad, Principio de Bienes Jurídicos, Principio de Proporcionalidad Penal, Principio de Lesividad y el Principio de Protección de Bienes jurídicos conjuntamente con el Principio de Mínima Intervención Penal.

Farfán, alega que se vulneran los siguientes principios, Principio de Tipicidad, Principio de Bienes Jurídicos, Principio de Proporcionalidad Penal, Principio de Lesividad y el Principio de Mínima Intervención Penal.

Como podemos ver varios de los entrevistados han coincidido en que no se vulnera el debido proceso en este tipo de delitos, ya que el trámite ante la fiscalía seguiría igual, con las mismas características de un delito común, incluyendo la formalización de la denuncia ante el Poder Judicial teniendo como fin una sentencia condenatoria o absolutoria dependiendo del criterio del Juez Penal al momento de valorar las pruebas para emitir la sentencia correspondiente.

Sin embargo, varios de los entrevistados han coincidido en que se vulnera el Principio de Proporcionalidad Penal, debido a que la sanción impuesta no es equivalente al bien jurídico que se protege, está de más decir que dicho delito tiene una sanción muy elevada a comparación del bien jurídico que se protege, considerando una pena efectiva , esto restaría un poco de valor a los demás delitos como por ejemplo el delito de lesiones leves , de repente el legislador sin querer estimo que la vida de un animal vale más que la integridad física o mental de una persona , por lo cual el estado debería reformular la pena en este tipo de delito rebajándole la pena o en todo caso considerarlo una falta.

V. CONCLUSIONES

Conclusión N° 1:

Se llegó a la conclusión que la pena es desproporcional en los delitos de maltrato animal ya que el agraviado (animal) no es considerado sujeto de derecho, por ende, la pena en estos casos es desproporcional, se debería considerar una pena mucho menor en estos casos ya que también es desproporcional frente a otros delitos, por ejemplo, el de lesiones leves, por lo cual el legislador pondero o considero la vida de un animal más importante que la integridad física o mental de una persona , lo cual nos da a pie a considerar que la pena es desproporcional en este tipo de delitos.

Conclusión N° 2:

Se llegó a la conclusión que afecta el Principio de Proporcionalidad Penal ya que la pena en este caso es mucho mayor a comparación de otros delitos como el de lesiones leves, al considerar el legislador la vida del animal más importante que la integridad física o mental de una persona está vulnerando el principio de proporcionalidad ya que no hay una igualdad o proporción en relación al bien jurídico protegido con la pena a imponerse , esto a su vez da un hincapié a la pregunta , porque el legislador añadió el delito al Código Penal , siendo este la respuesta a una presión mediática por parte de la población para que añada dicha conducta al Código Penal .

Conclusión N° 3:

Se llegó a la conclusión de que no se vulnera el debido proceso ya que, al configurarse el delito, este sigue su curso en la fiscalía con la denuncia penal, con los elementos que se ajusten al tipo penal, se actúan las diligencias preliminares a nivel fiscal como son las declaraciones indagatorias, y demás pruebas que se pudieran actuar a nivel fiscal, luego de ello el fiscal decidirá si archivar la denuncia si no hay elementos que aseguren que se ha cometido el hecho punible o si formaliza denuncia ante el Poder Judicial , cuando hay elementos de convicción suficientes.

VI. RECOMENDACIONES

Recomendación N° 1:

Se recomienda que el Legislador reconsidere la pena en este tipo de delitos ya que, al no ser el animal sujeto de derecho, se le está considerando como agraviado de un delito, inclusive dicha pena rebasa a diferencia de otros delitos como el de lesiones leves cuya pena máxima es de dos años, por lo cual el legislador estaría vulnerando el Principio de Proporcionalidad Penal, ya que no hay una equidad o ponderación de bienes jurídicos o la pena a imponerse es muy elevada o desmesurada en este tipo de delito.

Recomendación N° 2:

Se recomienda que los animales al ser considerados una extensión del patrimonio se le considere este delito como una falta contra el patrimonio o daño contra el patrimonio, ya que el animal al no ser considerados sujetos de derechos no puede imponerse una pena superior a cinco años como establece el artículo 206 –A del Código Penal, entonces el legislador debe verificar la pena y aplicar las teorías necesarias para que no incurra en la vulneración del Principio de Proporcionalidad Penal.

Recomendación N° 3:

Se recomienda que se cree una Procuraduría Especializada en Delitos de Maltrato Animal ya que si nos ponemos en el supuesto de que el agraviado sea el animal silvestre y domestico ¿quién vela por los intereses de ellos en un proceso?, por ejemplo, en los Delitos de Estado de Ebriedad o Drogadicción el agraviado es el Ministerio Publico quien actúa en representación de la sociedad, por ende, se reitera que se cree dicho organismo a fin de que pueda actuar en representación de dichos animales.

VII. REFERENCIAS ANEXOS

REFERENCIAS

Fuentes Bibliograficas

Alvárez, J. y Jurgenson, G. (2006). Cómo hacer investigación cualitativa: fundamentos y metodología. México: Paidós

Alzamora, M (1978). Introducción a la Ciencia del Derecho, Editorial Eoldi, Lima - Perú.

Bovino, A. (2015). El encarcelamiento preventivo en los tratados de derechos humanos, Instituto Pacifico, Lima, Perú.

Calderón, J (2004), “Una aproximación al influjo dogmático de la Teoría iusfundamental de Robert Alexy en la jurisprudencia constitucional de los derechos fundamentales”. Editorial Universidad de Caldas. Manizales. Colombia.

Cobo, J. (2001). Ética profesional en ciencias humanas y sociales. Madrid: Huerga y fierro.

Díaz, V. (2009). Metodología de la investigación científica y bioestadística para profesionales y estudiantes de ciencia de salud. Santiago de Chile: RIL Editores.

Fernández, C (1992). Derecho de las Personas, Editorial Cultural Cuzco, Lima-Perú.

Ferrer, E (2005). Interpretación Constitucional, Editorial Porrúa, México DF, México.

Hurtado, I., Toro, J. (2007). Paradigmas y métodos de investigación en tiempos de cambio. Caracas: Editorial CEC, Los Libros de El Nacional

Jaramillo, C (2016). Los animales como sujetos de derecho en el ordenamiento jurídico colombiano: una mirada desde la moral del utilitarismo, proyecto de investigación , Universidad de Manizales , Colombia, Recuperado de:
<http://ridum.umanizales.edu.co:8080/jspui/bitstream/6789/2747/1/TESIS%20Los%20animales%20como%20sujetos%20de%20derechos%20en%20el%20ordenamiento%20jur%C3%ADdico%20colombiano.%20Una%20mirada%20desde%20la%20moral%20del%20utilitarismo.pdf>

Monje, C. (2011). Metodología de la investigación cuantitativa y cualitativa: guía didáctica. Neiva: Universidad Surcolombiana

Moreno, M. (2000). Introducción a la Metodología de la investigación educativa. México: Editorial Progreso

Ñaupas, H. et al. (2014). Metodología de la investigación (Cuarta edición ed.). Bogotá: Ediciones de la U.

Orellana, D., Sánchez, M. (2006). Técnicas de recolección de datos en entornos virtuales más usadas en la investigación cualitativa. Revista de Investigación Educativa.

Orte, M. y Antich, M. (1991). Métodos de Búsqueda Documental: creación de una guía. Madrid: Qurrriculum: Revista de teoría, investigación y práctica educativa.

Peña, A (2004). Teoría general del proceso y la practica forense penal (1era edición), Gaceta Jurídica, Lima.

Peña, A (2013). Estudios sobre derecho penal y procesal penal (1era edición), Gaceta Jurídica, Lima.

Ramírez, R. (2010). Proyecto de Investigación. Lima: Fondo Editorial AMADP. Universidad Nacional Mayor de San Marcos.

Reidl, L. (2012). El diseño de investigación en educación: conceptos actuales. Elviesier

Riechmann, J (2003), "Todos los animales somos hermanos-ensayos sobre el lugar de los animales en las sociedades industrializadas" Editorial Universidad de Granada. Granada. España.

Rodríguez, G., Gil, J. y García, E. (1999). Metodología de la investigación científica. Málaga: Alijibe.

Rojas, R. (2002). Investigación social: teoría y praxis. México: Plaza y Valdés.

Rosas , J (2003). Manual de Derecho Procesal Penal , Editorial Grijley , Lima, Peru.

San Martin , C (2004). La privacion de la libertad personal , en el proceso penal y el derecho internacional de los derechos humanos, Tomo II , Fundacion Konrad – Adenauer , Montevideo , Uruguay.

Shettini, P., Cortazzo, I. (2015). Análisis de datos cualitativos en la investigación social: procedimientos y herramientas para la interpretación de información cualitativa. La Plata: Universidad Nacional de La Plata.

Strauss, A. y Corbin, J. (2002). Bases de la investigación cualitativa: técnicas y procedimientos para desarrollar la teoría fundamentada. Madrid: Universidad de Antioquía.

Tafalla, M (2004). "Los Derechos de los animales", Editorial idea books. Barcelona. España.

Torres, A (1999) Introducción al Derecho. 2da Edición, Editorial Temis, Lima, Perú.

Villegas, E (2015). La presunción de inocencia en el proceso penal. 11va Edición, Editorial Juristas, Lima

Fuentes Normativas

Constitución de la República Federativa del Brasil 1988

Constitución Política de la República del Ecuador 2008.

Constitución Política del Estado Plurinacional de Bolivia 2009.

Nuevo Código Procesal Penal , - Decreto Legislativo N° 957

Fuentes Jurisprudenciales

Casación N°626 -2013 / Moquegua

Resolución Administrativa N° 325-2011-P-PJ – Circular sobre prisión preventiva.

Tribunal Constitucional, EXP. N° 0042-2004-AI/TC, (13 de abril del 2015).

Tribunal Constitucional, EXP N°00012-2006-AI/TC, (12 de diciembre del 2015).

Tribunal Constitucional, EXP N°1091-2002-HC, (12 de agosto del 2002).

Anexo 01

MATRIZ DE CONSISTENCIA

Nombre del Estudiante: César Augusto Huarcaya Isla

Facultad/escuela: Facultad de Derecho / Escuela Profesional de Derecho

Título del trabajo de investigación	La Desproporcionalidad de la Pena en los Delitos de Maltrato Animal
Problema General	¿Es desproporcional la pena en los delitos de maltrato animal?
Problemas Específicos	Problema Específico 1: ¿Cómo afectaría el principio de proporcionalidad penal en los delitos de maltrato animal? Problema Específico 2: ¿De qué manera se afectaría el debido proceso en los delitos de maltrato animal?
Supuesto Jurídico General	La pena es desproporcional en los delitos de maltrato animal en razón de que se trata de sanciones impuestas al imputado.

Supuestos Jurídicos Específicos	<p>Supuesto Jurídico Específico 1: Se afecta el principio de proporcionalidad penal en los delitos de maltrato animal por que la sanción es grave en comparación a delitos que contravienen la vida, el cuerpo y la salud.</p> <p>Supuesto Jurídico Específico 2: Se vulnera el debido proceso en los delitos de maltrato animal ya que el agraviado (animal) no es sujeto de derechos por ende la pena es desproporcional en este tipo de delitos.</p>
Objetivo General	Determinar la desproporcionalidad de la pena en los delitos de maltrato animal
Objetivos Específicos	<p>Objetivo Específico 1: Establecer de qué manera afectaría el principio de proporcionalidad penal en los delitos de maltrato animal.</p> <p>Objetivo Específico 2: Identificar si se vulnera el debido proceso en los delitos de maltrato animal.</p>
Diseño del Estudio	Teoría Fundamentada
Técnicas e Instrumentos de Recolección de Datos	<p>Técnicas: Entrevista y Análisis Documental</p> <p>Instrumentos: Guía de Entrevista y Guía Documental</p>
Población y Muestra	<p>Población: En ellas se encuentran: Los especialistas en Derecho Penal, Jueces Especializados en lo Penal y Fiscales Especializados en lo Penal.</p> <p>Muestra: (2) Fiscales Provinciales Penales, (2) Jueces Especializados en lo Penal y (2) Abogados Especializados en lo Penal.</p>

Categorías	Categoría 1: Desproporcionalidad de la Pena Categoría 2: Maltrato Animal
Método de Análisis de Datos	El método empleado en la presente investigación es uno de análisis de datos cualitativos, ya que la investigación gira en torno a una investigación cualitativa

Anexo 02

Instrumento

GUÍA DE ENTREVISTA

TÍTULO:

LA DESPROPORCIONALIDAD DE LA PENA EN LOS DELITOS DE MALTRATO ANIMAL

Entrevistado:.....

Cargo:..... Institución:.....

OBJETIVO GENERAL

Determinar la desproporcionalidad de la pena en los delitos de maltrato animal

Preguntas:

1. A partir de su experiencia ¿Cree usted que la pena es desproporcional en los delitos de maltrato animal ¿Por qué?

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

2. ¿Qué criterios cree usted que se deberían tener en la aplicación de la pena en delitos de maltrato animal?

.....

.....

.....

.....
.....
.....
.....
.....
...

OBJETIVO ESPECÍFICO 1

Establecer de qué manera afectaría el principio de proporcionalidad penal en los delitos de maltrato animal

Preguntas:

3. Con la experiencia que tiene usted ¿Considera que se afecta el principio de Proporcionalidad en la aplicación de penas en delitos de maltrato animal?

.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....

4. ¿Cuál cree usted que serían las consecuencias de las penas en la aplicación del test de proporcionalidad en los delitos de maltrato animal?

.....
.....
.....
.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

OBJETIVO ESPECÍFICO 2

Identificar si se vulnera el debido proceso en los delitos de maltrato animal.

5. ¿Cree usted que se vulnera el debido proceso en los delitos de maltrato animal?
¿Por qué?

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

6. ¿Qué otros principios o derechos creen usted que se vulnera en los delitos de maltrato animal?

.....

.....

.....

.....

Anexo 03
Validación del Instrumento

Anexo 04

Resultados de las Entrevistas

Anexo 05

Instrumento

GUIA DE ANÁLISIS DOCUMENTAL

DESCRIPCIÓN GENERAL	
Número de Expediente	55-2013
Órgano Competente	Cuarta Fiscalía Provincial Mixta de Condevilla
Materia	Archivo Definitivo sobre el Delito de Actos de Crueldad y Maltrato Animal

OBJETIVO GENERAL

Determinar la Desproporcionalidad de la Pena en los Delitos de Maltrato Animal

		Marcar	
Ítems		SI	NO
1. Se estableció la cuestión de discusión de la controversia.			
Describir la cuestión			
2. Se determinó la consecuencia jurídica de la controversia.			
Describir lo determinado			
3. Se sometió a consideración los hechos o antecedentes controversiales			
Describir los hechos o antecedentes			
Fecha de los hechos			

4. Se señaló la divergencia en el caso analizado			
Describir la divergencia contractual.			
5. Se señaló artículos que generan en la controversia			
Norma Jurídico			
Artículo Jurídico			
6. Se aplicó una medida correctiva por el Órgano Competente			
Medida Correctiva			

SE RESOLVIO:

Anexo 06

Validación del Instrumento

Anexo 07

Resolución de Archivo Definitivo sobre el Delito de Maltrato Animal

Anexo 08

SENTENCIA C-1192 DE 2005

Es importante iniciar con la sentencia de la Corte Constitucional en donde se determinó que los animales no eran titulares de derechos⁹ ; tal fallo analizó la inconstitucionalidad de los artículos 1º, 2º, 22 y 80 parciales de la Ley 916 de 2004 “Por la cual se establece el Reglamento Nacional Taurino”. Finalmente la Corte declaró exequibles los artículos 1º, 2º y 22 parcial de dicha norma y se declaró inhibida para pronunciarse en relación con los artículos 22, inciso 3º, y 80 de la Ley 916 de 2004. La demanda presentada ante la Corte Constitucional se fundó, en síntesis, en que las corridas de toros constituían un trato cruel con relación a estos animales, situación que iba en contravía de la dignidad humana y la moral, so pretexto de la concepción de la cultura. Las consideraciones se encaminaron principalmente a enfatizar que la cultura era una manifestación de la nacionalidad; que la tauromaquia era una expresión artística de los pueblos iberoamericanos y definía la diversidad cultural del pueblo. Que tanto el arte como el espectáculo de la tauromaquia hacían parte inescindible de la cultura, por lo que forjaba el espíritu e identidad de los colombianos: textualmente manifestó: “A juicio de esta Corporación, las corridas de toros y en general los espectáculos taurinos, corresponden a una manifestación viva de la tradición espiritual e histórica de los pueblos iberoamericanos, como lo es Colombia, y por lo mismo, forma parte del patrimonio intangible de nuestra cultura”. Se resalta de dicho fallo es que la Corte Constitucional, a pesar de avalar los espectáculos taurinos, realizó la salvedad de que si en un futuro la concepción de la realidad y de la tauromaquia cambia “el legislador puede optar por una regulación distinta, inclusive negándole al citado espectáculo su condición de expresión artística y cultural del Estado y de quienes la practican”. En consecuencia, se consideró que la tauromaquia además de ser un arte, era un espectáculo que afianzaba las creencias de todos los colombianos, siendo ello una muestra de la diversidad cultural del país, primando la identidad cultural por sobre el bienestar animal. Es de resaltar que dicha providencia fue uno de los primeros análisis que se realizaron sobre el tema, motivo por el cual prevaleció la tradición taurina del país en tanto que era una muestra arraigada de nuestros colonizadores españoles, quienes importaron tal actividad a nuestro territorio.

A pesar de lo expuesto, dos Magistrados¹⁰ integrantes de la Corporación salvaron su voto en la decisión tomada por la mayoría; uno de ellos¹¹ develó que la expresión “los espectáculos taurinos son considerados una expresión artística del ser humano”, debió ser declarada inexecutable toda vez que si bien las corridas de toros eran una actividad permitida por la norma, ello no podía constituirse como un “patrimonio intangible de nuestra cultura”. En dicho pronunciamiento, el togado consideró que mientras el legislador permitiera ese tipo de actividades no lo era dable a la Corte Constitucional prohibirlas, y que en dicho sentido debía interpretarse la executibilidad de los artículos demandados; adujo que los espectáculos taurinos en vez de generar una identidad, generaban enfrentamiento y que no podía considerarse como un derecho de tercera generación¹². Enfatizó que la actividad taurina se vinculaba directamente con el sufrimiento y maltrato animal, temas que distaban enormemente de los principios y valores constitucionales enfocados a proteger la fauna y flora de la nación, motivo por el cual no podía considerarse como una actividad que favoreciera la identidad nacional. A su turno, el siguiente Magistrado¹³ que se apartó de la decisión final, indicó que las corridas de toros no podían considerarse como una manifestación de la cultura ni una expresión artística; por el contrario señaló que mostraban las destrezas del hombre para esquivar un ataque animal, tradición heredada de forma acrítica que no constituía una riqueza cultural. Reiteró que todo acto de violencia injustificada en contra de un animal vulneraba la dignidad del ser humano y que rayaba con el derecho a la paz consagrado en el artículo 22 de la Carta Política.

Anexo 09

Habeas corpus a un Orangután en Argentina

Si bien es cierto la Carta política de este país no aduce en modo alguno los derechos de los animales, la justicia concedió el Hábeas Corpus a una Orangután del zoológico de Buenos Aires; la providencia emanada el día 18 de diciembre de 2014, por la Cámara Federal de Casación Penal se fundamentó en que los sujetos no humanos son titulares de derechos por lo que ordenó conocer de las diligencias a la Justicia Penal Contravencional y de Faltas de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires, ya que se era menester su protección en el área competente. Los actores cimentaron la acción en que la orangutana fue privada ilegítimamente de su libertad, situación que trajo de suyo el detrimento de su salud física y emocional. En principio las autoridades competentes negaron la acción; pero ante la insistencia, el recurso arribó a la Cámara Federal de Casación Penal, Corporación que en una sentencia corta reconoció al animal como sujeto de derechos. Dicha decisión reportada en la Agencia Nacional de noticias jurídicas de Argentina²⁷ adujo textualmente lo siguiente, “1°) Que arriban las presentes actuaciones a conocimiento del tribunal en virtud del recurso de casación interpuesto por el representante de la “Asociación de Funcionarios y Abogados por los Derechos de los animales”, contra la decisión de la Sala VI de la Cámara Nacional de Apelaciones de lo Criminal y Correccional, que confirmó lo resuelto a fs. 38 en cuanto se rechazó la acción de habeas corpus intentada en protección de la orangutana de Sumatra llamada Sandra y se ordenó remitir testimonios, a los efectos correspondientes. 2°) Que, a partir de una interpretación jurídica dinámica y no estática, menester es reconocerle al animal el carácter de sujeto. de derechos, pues los sujetos no humanos (animales) son titulares de derechos por lo que se impone su protección en el ámbito competencial correspondiente (Zaffaronni, E. Raúl y et. Al., “Derecho Penal, Parte General”, Ediar, Buenos Aires, 2002, p. 493; también Zaffaroni E. Raúl, “La Pachamama y el humano”, ediciones Colihue, Buenos Aires, 2011, p. 54 y ss). 3°) Que conforme resulta de la constancia actuarial que antecede, al Fiscalía en lo Penal, Contravencional y de Faltas N° 8 del Poder Judicial de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires, se encuentra interviniendo actualmente en razón de la competencia declinada en la materia por el fuero correccional, y ha adoptado

medidas probatorias tendientes a determinar las circunstancias denunciadas". Implícitamente esa sentencia al tratarse de un habeas corpus reconoció la libertad de los animales, lo que a su vez está ligado a la vida digna y al no maltrato. En esta medida, es diáfano inferir que los jueces argentinos aceptaron la calidad que le asistía al simio como individuo, en vista que era necesario realizar una interpretación jurídica más amplia, más "dinámica" de los derechos. Se cimentó un gran precedente no sólo para Argentina sino también para el mundo. Así, este Estado a través de su poder judicial dio un paso adelante en lo que respecta a las prerrogativas de los animales, sin ser la sentencia muy extensa en su contenido. Argentina hizo en una decisión reducida lo que la Corte Constitucional Colombiana no ha realizado en diversas y exhaustivas providencias. Nótese pues como basta la voluntad, la amplitud mental y la disposición de entender el derecho de otra forma para reconocer derechos a los animales. En tal norte, es extraño que sólo tres Estados Latinoamericanos, esto es, Bolivia, Ecuador y Brasil, contemplen en su Constitución a los animales como sujetos de protección de una manera específica y detallada; no obstante debe destacarse que dichas naciones se encuentran en la cumbre del respeto por la diversidad étnica y cultural que las compone. Aunado a lo anterior, otras constituciones de manera tangente protegen a los animales, ya que se encuentran inmersos en la protección del medio ambiente, pero no se hace expresa mención a éstos como individuos. El caso de Argentina es diferente, pues a pesar de la ausencia de los derechos de los animales en su carta política, la justicia subsanó dicho déficit en lo que respecta a su reconocimiento como individuos.

Anexo 10

Artículo 54 de la Ley de Tributación Municipal

Artículo 54° del Decreto Legislativo N.° 776, Ley de Tributación Municipal, modificada por el Decreto Legislativo N.° 952, que establece lo siguiente:

Artículo 54° del Decreto Legislativo N.° 776, Ley de Tributación Municipal, modificada por el Decreto Legislativo N.° 952, que establece lo siguiente:

“El impuesto a los espectáculos públicos no deportivos grava el monto que se abona por concepto de ingreso a espectáculos públicos no deportivos en locales y parques cerrados con excepción de los espectáculos en vivo de teatro, zarzuelas, conciertos de música clásica, ópera, opereta, ballet, circo y folclore nacional, calificados como culturales por el Instituto Nacional de Cultura. La obligación tributaria se origina en el momento del pago del derecho a presenciar el espectáculo”.

Anexo 11

Fundamento del Tribunal Constitucional respecto a los espectáculos taurinos

Como ha señalado *supra* este Colegiado, el Estado social y democrático de Derecho asume, en primer lugar, el deber de respetar las manifestaciones culturales; en segundo lugar, de promoverlas; y, en tercer lugar, el deber de no promover aquellas manifestaciones culturales que vulneran los derechos fundamentales, los principios constitucionales o los valores constitucionales ya señalados *supra*.

Pues bien, en cuanto a los espectáculos taurinos en los que el toro es “asesinado”, este Colegiado debe precisar que ellos no constituyen manifestaciones “culturales” que el Estado tiene el deber de promover. Ello porque es un espectáculo que, al someter, innecesariamente, al maltrato cruel y posterior muerte de un animal, afecta el derecho fundamental a la tranquilidad y al bienestar de las personas (artículo 2, inciso 1 de la Constitución) que se interesan por la protección y el buen cuidado de los animales. Además, nuestro ordenamiento proscrib, expresamente, el maltrato a los animales estableciendo inclusive responsabilidades de naturaleza penal; de ahí que el causar sufrimiento y maltratos crueles e injustificados a los animales, va en contra de la propia naturaleza racional del ser humano y no se condice con los valores morales y de la ética con los que debe actuar^[35]. Pero también se debe cuestionar si los espectáculos taurinos son manifestaciones “culturales” que son representativas de la sociedad en general. Al respecto, se debe señalar que los espectáculos mencionados no gozan de aceptación mayoritaria de la población, por lo que su calificación de “cultural” es cuando menos, desde este punto de vista, discutible; tal como se desprende de una reciente encuesta de opinión realizada por la Universidad de Lima, en la cual se concluye que el 72.7 % de la población de Lima y Callao está en contra de los espectáculos taurinos^[36]. Más aún cuando los espectáculos taurinos que comportan la tortura y muerte innecesaria del toro no es una costumbre extendida en todo nuestro territorio, sino más bien de ciudades tales como Lima, Trujillo, Puno, Huancayo, entre otros.

Esto se explica porque los usos y costumbres son relativos en el tiempo y en el espacio; en tal sentido, lo que antaño –como la esclavitud o la servidumbre– pudo ser considerado como un derecho o costumbre, no lo es hoy; o lo que en un lugar se acepta como consuetudinario, puede no serlo en otro, aun cuando temporalmente haya coincidencia. En efecto, los espectáculos taurinos constituyeron una costumbre introducida en Lima por los españoles^[37]. Ya Escriche, en 1854, daba cuenta de la prohibición de estos espectáculos por cuanto que de ellos se seguían muertes y desgracias innecesarias, autorizándose su realización solamente por motivaciones políticas^[38]. No obstante, tampoco tuvo una aceptación general, pues algunos, tempranamente, se mostraron en contra de estos espectáculos. Al respecto, Francisco García Calderón ya señalaba en 1862 en su *Diccionario de la Legislación Peruana* que

“algunos censuran las fiestas de toros de España y de América, y las miran como una diversión bárbara e indigna de pueblos cultos; otros por el contrario

dicen que el pueblo necesita fiestas y diversiones; y que teniendo afición por las corridas de toros, es necesario dejarle que goce de ellas. Nosotros nos decidimos por el primer dictamen, tanto porque la fiesta de toros nos parece mala en sí misma, cuanto porque el pueblo se hace por este medio duro é inhumano. Es cierto que el pueblo necesita fiestas; pero pueden dársele otras que, entreteniéndole, no despierten en él los malos instintos”^[39]. En ese sentido, frente a espectáculos –como el taurino y otros similares– que, encubiertos por lo “cultural”, conlleven a un sufrimiento y tratamiento cruel, innecesario e injustificado, contra los animales, el Estado no tiene el deber de promover dichos espectáculos; por el contrario, debe asumir un deber básico que consiste en garantizar el que los animales no sean objeto de tratos crueles por parte de los seres humanos; tendiéndose a superar aquella perspectiva que ve en los animales como simples cosas o bienes muebles objeto de apropiación, al igual que en momentos anteriores lo fueron los esclavos con respecto de sus amos, o las mujeres con respecto a sus padres y esposos.